



**UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR**  
**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLÍTICAS Y SOCIALES**

**CARRERA DE DERECHO**

**La falta de tipificación de los delitos ambientales y la violación  
a los derechos de la naturaleza**

**Tesis para la obtención del título de:**  
**ABOGADA**

**AUTORA: Aldaz Vallejo Tannya Del Rocío**  
**E-mail: tannyaaldaz@hotmail.com**

**TUTOR: Dr. Vela Lombeida David**

**Abril – 2014**  
**Quito**

## DEDICATORIA

A mis padres Rocío y Freddy; por haberme apoyado en todo momento, por sus consejos, sus valores, por la motivación constante que me han permitido ser una persona de bien, pero más que nada, por los ejemplos de perseverancia y constancia que los caracterizan y que me ha infundado siempre, por el valor mostrado para salir adelante y por su amor.

A Mis abuelos Alicia, Jaime y Gloria, por quererme y apoyarme siempre, esto también se lo debo a ustedes.

A mis hermanos Freddy y Andrés, por estar conmigo y apoyarme siempre, los quiero mucho

Y por último y más importante, le dedico a lo más fundamental de mi vida, la base de todo esto mi hijo Matheo Zamir, ya que todo esto es por él y para él.

A Todos aquellos familiares y amigos que no recordé al momento de escribir esto.

*Tannya del Rocío Aldaz Vallejo*

## AGRADECIMIENTO

Esta es la oportunidad de exteriorizar mi agradecimiento, en primer lugar a Dios, por haberme dado la vida, sus bendiciones y porque creo que sin él nada es posible en esta vida, quien es mi guía para conducirme por el camino de la verdad y defender la justicia en su nombre apegado a la ley y al derecho.

A mi Director de Tesis Dr. David Vela Lombeida, digno catedrático de la Universidad Central del Ecuador por haberme guiado con su capacidad intelectual, para la presentación de este trabajo investigativo.

A mis padres Rocío y Freddy por su apoyo constante, en buenos y malos momentos, ya que gracias a ellos pude llegar a culminar esta etapa de mi vida, sin que me haya faltado nada.

A la Excelentísima Universidad Central del Ecuador, Facultad de Jurisprudencia, Escuela de Derecho, la misma que al acogerme en sus aulas me ha permitido adquirir los conocimientos y enseñanza impartidos por sabios maestros que conforman el personal docente de tan noble institución.

*A todas las personas que participaron e hicieron posible este proyecto muchas gracias por su apoyo y enseñanza.*

*Tannya del Rocío Aldaz Vallejo*

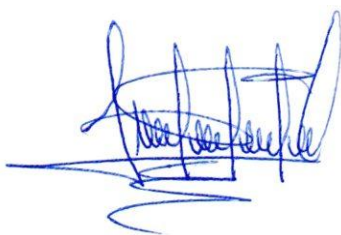
## **DECLARATORIA DE ORIGINALIDAD**

Quito, 17 de abril del 2014

Yo, **ALDAZ VALLEJO TANNYA DEL ROCÍO**, autora de la investigación, con cédula de ciudadanía N° 0201986494, libre y voluntariamente DECLARO, que el trabajo de Grado titulado: “**LA FALTA DE TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS AMBIENTALES Y LA VIOLACIÓN A LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA**”, Es de mi plena autoría, original y no constituye plagio o copia alguna, constituyéndose en documento único, como mandan los principios de investigación científica, de ser comprobado lo contrario me someto a las disposiciones legales pertinentes.

Es todo cuanto puedo decir en honor a la verdad.

Atentamente,



**ALDAZ VALLEJO TANNYA DEL ROCÍO**

**C.C. 0201986494**

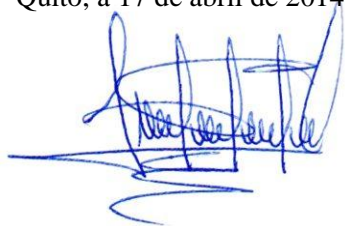
**CORREO: tannyaaldaz@hotmail.com**

## **AUTORIZACIÓN DE LA AUTORÍA INTELECTUAL**

Yo, **ALDAZ VALLEJO TANNYA DEL ROCÍO**, en calidad de autora de la tesis realizada sobre **“LA FALTA DE TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS AMBIENTALES Y LA VIOLACIÓN A LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA”**, por la presente autorizo a la **UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR**, hacer uso de todos los contenidos que me pertenecen o de parte de los que contienen esta obra, con fines estrictamente académicos o de investigación.

Los derechos que como autora me corresponden, con excepción de la presente autorización, seguirán vigentes a mi favor, de conformidad con lo establecido en los artículos 5, 6, 8, 19, y demás pertinentes de la Ley de Propiedad Intelectual y su Reglamento.

Quito, a 17 de abril de 2014



**Firma.....**

**CC: 0201986494**

## **APROBACIÓN DEL TUTOR DE TESIS**

**DR. DAVID VELA LOMBEYDA**

**ABOGADO M. P. 055 BOLIVAR**

PROFESOR DE LA FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES DE LA UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR

Quito, 25 de noviembre de 2013

Señor Doctor

Walter Martínez Vela,

DECANO DE LA FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLÍTICAS Y SOCIALES DE LA UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR,

Presente.-

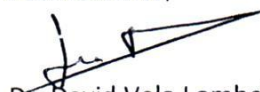
Señor Decano

En calidad de Tutor de la tesis **LA FALTA DE TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS AMBIENTALES Y LA VIOLACIÓN A LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA**, elaborada por la señorita **ALDAZ VALLEJO TANNYA DEL ROCIO**, previo a la obtención del título de **ABOGADA DE LOS TRIBUNALES Y JUZGADOS DE LA REPUBLICA**, comunico a usted que la mencionada graduanda ha elaborado su trabajo con responsabilidad cumpliendo con todos los requisitos de Titulación y epistemológicos.

Además ha considerado todas las sugerencias y observaciones realizadas a este trabajo por parte del tutor.

Por lo tanto la apruebo, debiendo continuar con el trámite administrativo correspondiente.

Atentamente,



Dr. David Vela Lombeida

**TUTOR**

UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR  
FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLITICAS Y SOCIALES  
E

## **APROBACIÓN DEL JURADO**

Los miembros del Jurado Examinador aprueban el informe de titulación **“La falta de tipificación de los delitos ambientales y la violación a los Derechos de la Naturaleza”**

**Para constancia firman**

---

**PRESIDENTE**

---

**VOCAL**

---

**VOCAL**

# ÍNDICE DE CONTENIDOS

<b>DEDICATORIA .....</b>	<b>ii</b>
<b>AGRADECIMIENTO .....</b>	<b>iii</b>
<b>DECLARATORIA DE ORIGINALIDAD .....</b>	<b>iv</b>
<b>AUTORIZACIÓN DE LA AUTORÍA INTELECTUAL.....</b>	<b>v</b>
<b>APROBACIÓN DEL TUTOR DE TESIS.....</b>	<b>vi</b>
<b>APROBACIÓN DEL JURADO .....</b>	<b>vii</b>
<b>ÍNDICE DE CONTENIDOS .....</b>	<b>viii</b>
<b>ÍNDICE DE TABLAS.....</b>	<b>xii</b>
<b>ÍNDICE DE GRÁFICOS .....</b>	<b>xiii</b>
<b>RESUMEN EJECUTIVO.....</b>	<b>xiv</b>
<b>ABSTRACT.....</b>	<b>xv</b>
<b>INTRODUCCIÓN.....</b>	<b>1</b>
<b>CAPITULO I EL PROBLEMA .....</b>	<b>3</b>
<b>1. TEMA .....</b>	<b>3</b>
1.1 PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	3
1.1.1 Ubicación del problema en un contexto socio-cultural.....	5
1.1.2 Delimitación de problema .....	7
1.1.2.1 Universo geográfico espacial .....	7
1.1.2.2 Universo histórico temporal .....	7
1.1.3 Formulación del problema .....	8
1.1.4 Evaluación del problema.....	8
1.2 OBJETIVOS .....	9
1.2.1 Objetivo general.....	9
1.2.2 Objetivos específicos .....	9
1.3 JUSTIFICACIÓN .....	9
<b>CAPÍTULO II .....</b>	<b>11</b>
<b>2. MARCO TEÓRICO .....</b>	<b>11</b>
2.1 FUNDAMENTACIÓN TEÓRICA .....	11
2.1.1.1 La Naturaleza como sujeto de derechos .....	11



2.1.1.2	Derechos de la Naturaleza.....	13
2.1.1.2.1	Derecho a la vida .....	15
2.1.1.2.2	Derecho al mantenimiento de sus ciclos vitales .....	16
2.1.1.2.3	Derecho a la regeneración de sus ciclos vitales.....	17
2.1.1.2.4	Derecho a su estructura evolutiva .....	17
2.1.1.2.5	Derecho a sus funciones evolutivas.....	18
2.1.1.2.6	Derecho a sus procesos evolutivos .....	19
2.1.1.3	El ambiente sano ecológicamente equilibrado .....	20
2.1.1.4	La Política Ambiental en el Ecuador.....	22
2.1.1.5	El manejo ambiental en el Estado Ecuatoriano .....	22
2.1.2	Normativa jurídica para la protección al medio ambiente y al ecosistema en el Ecuador.....	24
2.1.2.1	La Constitución de la República del Ecuador .....	25
2.1.2.2	Los Tratados Internacionales .....	27
2.1.2.3	Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.....	30
2.1.2.4	Ley de Gestión Ambiental .....	30
2.1.2.5	Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental .....	33
2.1.2.6	Ley Minera.....	34
2.1.2.7	Ley de Hidrocarburos .....	37
2.1.2.8	Ley Orgánica de Salud.....	40
2.1.2.9	Ley Forestal y de Conservación de Áreas Naturales y Vida Silvestre .....	41
2.1.2.10	Código Civil.....	42
2.1.2.11	Código Penal.....	44
2.1.2.12	El Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización.....	45
2.1.2.13	Legislación comparada en relación a los Derechos de la Naturaleza .....	47
2.1.2.14	Estudio Comparado del Derecho a Vivir en un Ambiente Sano Ecológicamente Equilibrado. ....	50
2.1.3	Delitos ambientales .....	53
2.1.3.1	Delitos y Contravenciones Ambientales .....	53
2.1.3.1.1	Los daños ambientales .....	60
2.1.3.1.2	Delitos ambientales .....	65
2.1.3.1.3	Contravenciones ambientales .....	66
2.1.3.2	Las penas en las infracciones ambientales .....	68
2.1.3.3	La Legítima Activa y Legítima Pasiva .....	71
2.1.3.4	La reparación del daño ambiental .....	73
2.1.3.4.1	Reparación administrativa.....	74

2.1.3.4.2	Reparación civil .....	76
2.1.3.4.3	Responsabilidad penal.....	78
2.1.3.5	La imprescriptibilidad de los delitos ambientales .....	80
2.1.3.6	Procedimiento Administrativo y Jurídico para denunciar un daño ambiental. ....	84
2.1.3.7	Antecedentes de estudio.....	88
2.1.3.7.1	Antecedentes investigativos .....	89
2.1.3.7.2	Antecedentes históricos.....	90
2.1.3.7.3	Fundamentación legal .....	92
2.1.4	Definición de términos básicos .....	92
2.1.4.1	Conceptos .....	92
2.2	HIPÓTESIS .....	96
2.3	VARIABLES .....	96
2.3.1	Variable independiente .....	96
2.3.2	Variable dependiente .....	96
<b>CAPÍTULO III.....</b>		<b>97</b>
<b>3.</b>	<b>METODOLOGÍA .....</b>	<b>97</b>
3.1	TIPOS DE INVESTIGACIÓN .....	97
3.1.1	Investigación bibliográfica.....	97
3.1.2	3.1.2. Investigación Descriptiva .....	97
3.2	POBLACIÓN Y MUESTRA.....	98
3.2.1	Población .....	98
3.2.2	Muestra .....	98
3.3	MÉTODOS .....	99
3.3.1	Método Científico .....	99
3.3.2	Técnicas .....	99
3.3.2.1	La Encuesta.....	100
3.3.2.2	La Entrevista.....	100
3.3.3	Instrumentos .....	100
3.3.3.1	Formulario del cuestionario .....	100
3.3.3.2	Guía de entrevista .....	100
3.4	RECOLECCIÓN DE LA INFORMACIÓN .....	101
3.5	PROCESAMIENTO Y ANÁLISIS DE RESULTADOS.....	101
<b>CAPÍTULO IV .....</b>		<b>102</b>
<b>4.</b>	<b>ANÁLISIS E INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS.....</b>	<b>102</b>
4.1	FORMULARIO NO. 1 .....	102

4.1.1	Análisis e interpretación de los resultados de la encuesta aplicada a las y a los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales no Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico .....	105
4.2	FORMULARIO NO. 2 .....	115
4.2.1	Análisis e interpretación de los resultados de la entrevista aplicada a las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo. ....	118
4.3	CONTRASTACIÓN DE HIPÓTESIS .....	126
<b>CONCLUSIONES.....</b>		<b>128</b>
<b>RECOMENDACIONES .....</b>		<b>130</b>
<b>CAPÍTULO V.....</b>		<b>132</b>
<b>5.</b>	<b>PROPUESTA .....</b>	<b>132</b>
5.1	JUSTIFICACIÓN .....	132
5.2	OBJETIVOS .....	133
5.2.1	Objetivo General.....	133
5.2.2	Objetivos Específicos.....	133
5.3	UBICACIÓN SECTORIAL Y FÍSICA .....	133
5.4	MAPA.....	134
5.5	BENEFICIARIOS .....	134
5.5.1	Beneficiarios Directos.....	134
5.5.2	Beneficiarios Indirectos .....	135
5.6	FACTIBILIDAD .....	135
5.6.1	Factibilidad Interna .....	135
5.6.2	Factibilidad Externa .....	135
5.7	DESCRIPCIÓN DE LA PROPUESTA .....	136
<b>BIBLIOGRAFÍA.....</b>		<b>141</b>

## ÍNDICE DE TABLAS

Tabla 1 .....	98
Tabla 2. Derechos de la Naturaleza .....	105
Tabla 3. Delitos contra el medio ambiente .....	106
Tabla 4. Delitos contra el medio ambiente .....	107
Tabla 5. Delitos ambientales contra la Naturaleza.....	108
Tabla 6. Unidad especializada en delitos ambientales .....	109
Tabla 7. Jueces y Tribunales de lo Ambiental .....	110
Tabla 8. El Estado comete delitos ambientales.....	111
Tabla 9. La Sociedad comete delitos ambientales .....	112
Tabla 10. Violación de los Derechos de la Naturaleza .....	113
Tabla 11. Violación de los Derechos de la Naturaleza .....	114
Tabla 12. Derechos de la Naturaleza .....	118
Tabla 13. Delitos contra el medio ambiente y delitos ambientales contra la naturaleza .....	120
Tabla 14. Tipificación de los delitos contra el medio ambiente.....	121
Tabla 15. Tipificación de los delitos de los delitos ambientales contra la Naturaleza .....	122

## ÍNDICE DE GRÁFICOS

Gráfico 1 .....	7
Gráfico 2. . Derechos de la Naturaleza .....	105
Gráfico 3. Delitos contra el medio ambiente .....	106
Gráfico 4. Delitos contra el medio ambiente .....	107
Gráfico 5. Delitos ambientales contra la Naturaleza.....	108
Gráfico 6. Unidad especializada en delitos ambientales .....	109
Gráfico 7. Jueces y Tribunales de lo Ambiental .....	110
Gráfico 8. El Estado comete delitos ambientales.....	111
Gráfico 9. La Sociedad comete delitos ambientales .....	112
Gráfico 10. Violación de los Derechos de la Naturaleza .....	113
Gráfico 11. Violación de los Derechos de la Naturaleza .....	114
Gráfico 12. Derechos de la Naturaleza .....	118
Gráfico 13. Delitos contra el medio ambiente y delitos ambientales contra la naturaleza .....	120
Gráfico 14. Tipificación de los delitos contra el medio ambiente.....	121
Gráfico 15. Tipificación de los delitos de los delitos ambientales contra la Naturaleza .....	122
Gráfico 16. Mapa .....	134

## **RESUMEN EJECUTIVO**

El presente trabajo investigativo que se titula: “LA FALTA DE TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS AMBIENTALES Y LA VIOLACIÓN A LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA”, tienen como finalidad elaborar un Proyecto de Ley de Reforma al Código Penal que evite la amenaza y/o vulneración, y penalice la violación a los Derechos de la Naturaleza; con la aplicación de las Reformas al Código Penal, se van a remediar casos de vulneración de Derechos de la Naturaleza, que por falta de una normativa están siendo violados por personas naturales y jurídicas, nacionales y extranjeras, publicas y privadas, que a su vez violan el derecho de las y los ecuatorianos, de las extranjeras y extranjeros legalmente radicados en nuestro país, a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado, libre de contaminación; y, a vivir en un ambiente de paz en armonía con la Naturaleza. Este trabajo comprende la revisión de los Derechos de la Naturaleza, y, de los delitos en contra del medio ambiente. La metodología utilizada para la realización del trabajo fue principalmente bibliográfica, descriptiva, utilizando el método inductivos, analítico descriptivo, tomando en cuenta la problemática nacional para enfocarlo en tres ciudades consideradas las más contaminantes del país; se realizó encuestas a grupos de personas que están inmersas y/o que tienen la responsabilidad legal y moral de garantizar y proteger los Derechos de la Naturaleza.

**PALABRAS CLAVES: DELITO; DELITO AMBIENTALES, DERECHOS, DERECHOS DE LA NATURALEZA, VULNERACIÓN DE DERECHOS**

## ABSTRACT



## ABSTRACT

The current research work so-called: "LACK OF TYPIFICATION OF ENVIRONMENTAL OFFENSES AND VIOLATION OF NATURE RIGHTS" is intended to prepare a Law Project to Reform the Penal Code to prevent threat and/or affectation, and punish violation of Nature rights. With the application of Reforms to the Penal code, cases of affectation to the Nature rights are going to be remediated, that due to the absence of regulations are being violated by natural persons and companies, either national and foreigner, public or private, which in turn are in violation of rights of Ecuadorian citizens, foreigners legally residing in Ecuador, and entitled to live in an ecologically balanced environment, free of contamination and in peace and harmony with the nature. The current work includes a revision of Nature Rights and environment. Bibliography, descriptive methodology was used, through inductive, analytic, descriptive method, taking into account national problematic to be focused in three cities deemed the most contaminant of the country. Surveys were applied to groups of stake holders and/or with legal and moral responsibility and to warranty and protect Nature rights.

**KEYWORDS: OFFENSE; ENVIRONMENTAL OFFENSES, RIGHT, NATURE RIGHT, VENERATION OF RIGHTS**

*I certify that I am fluent in both English and Spanish languages and that I have prepared the attached translation from the original in the Spanish language to the best of my knowledge and belief.*

  
Ernesto Andino G.  
Translator

**Ernesto Andino**  
SWORN TRANSLATOR  
English - Spanish - English  
ID: 1703852317001

# INTRODUCCIÓN

Los delitos ambientales que se han cometido y que se vienen cometiendo, es uno de los problemas que no solo el Ecuador en los actuales momento atraviesa, sino el mundo entero. Los delitos ambientales que se cometieron y se cometen provocan daños irreversibles no solo a la salud e integridad de las personas; sino que viola los Derechos de la Naturaleza, por ello, el problema de los delitos ambientales, es un fenómeno jurídico - social que involucra al Derecho Internacional, así como las reglas jurídicas internas y por ende a las políticas públicas, económicas y sociales de los Estados.

En el Ecuador, la Constitución vigente en el artículo 10 establece que la naturaleza es sujeto de derechos, con esto, lo que se pone en relevancia es la facultad de exigir los derechos de la Pacha Mama ante los organismos jurisdiccionales en base a los principios ambientales fundamentales de: precaución, protección y restauración. En concordancia a lo que se estipula en la Carta Magna, existen otras leyes vigentes, que permiten también proteger los Derechos de la Naturaleza, así por ejemplo, los Instrumentos Internacionales suscritos por el Ecuador en materia ambiental, los cuales exponen: principios, establecen objetivos para regular y controlar, aspectos referentes a la ecología y al entorno ambiental.

La (Ley de Gestión Ambiental, 2008), señala reglas administrativas que otorgan al Ministerio del Ambiente la rectoría sobre el Sistema Nacional Descentralizado de Gestión Ambiental. Entre otras cosas, esta ley determina que se deben realizar los pertinentes estudios de impacto ambiental, para toda obra, pública, privada o mixta; además promueve la iniciativa de todos los ciudadanos, para que intervengan en los procesos de exigibilidad de los derechos de la naturaleza, cuando éstos se vean atentados y vulnerados.

Por otro lado, la norma penal es otro de los mecanismos que han sido creados para precautelar la naturaleza, pero cabe resaltar, que estas leyes tienen un carácter subsidiario. Esto quiere decir, que si bien hay normas como la Ley de Gestión ambiental, las cuales también prevén sanciones administrativas para los infractores, el (Código Penal, 2010), en el Capítulo X-A, tipifica estas conductas atentatorias en contra del medio ambiente y las sanciona, sin embargo es necesario dejar en claro que los delitos contra el medio ambiente, son totalmente diferentes a los delitos ambientales en contra de los Derechos de la Naturaleza. En este sentido, en el presente trabajo se hace un análisis crítico y jurídico de los delitos ambientales, para llegar a determinar que el cometimiento de este tipo de delitos atentan y vulneran los Derechos de la Naturaleza, derechos



que se encuentran tipificados en el artículos 71 y 72 de la Constitución de la República del Ecuador, y que no están protegidos porque no se tipifica y sancionan las conductas que amenazan y violan los derechos de la Pacha Mama, en consecuencia, los bienes jurídicos protegidos como: la naturaleza, la salud y la vida de las personas pueden verse seriamente comprometidos. (Constitución de la República del Ecuador, 2008).

El trabajo investigativo está estructurado en cinco capítulos. En el primer capítulo se detalla el Problema que se investigó, dentro de él se detalla la ubicación, delimitación, formulación y evaluación del problema investigado, se da a conocer los objetivos y las razones y motivos que tuvo la investigadora para realizar la investigación.

En el segundo capítulo, se desarrolla el Marco Teórico que se constituye en la parte doctrinaria, conceptual, y jurídica del trabajo investigativo; en otras palabras, en esta parte de la tesis, se detalla la fundamentación teórico, los antecedentes, conceptos, hipótesis y variables de la investigación, que según, Herrera, Carlos (2013), *“es la parte doctrinaria que sustenta teórica y conceptualmente el trabajo investigativo”*.

En el tercer capítulo, se detalla el Marco Metodológico, en el cual se describe, el tipo de investigación, la población involucrada en el proceso investigativo, el método utilizado, las técnicas e instrumentos de investigación que se emplearon para recopilar la información pertinente y que serviría para entender y comprender con mayor profundidad el problema investigado.

En el capítulo cuarto, se realiza el análisis e interpretación los resultados alcanzados en la investigación de campo, a través de la aplicación de los instrumentos de investigación, mismos que estuvieron dirigidos a: las y a los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, y a las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

En el capítulo quinto, se da a conocer la Propuesta, que se constituye en elaborar un Proyecto de Ley de Reforma al Código Penal, que evite la amenaza y/o vulneración, y penalice la violación a los Derechos de la Naturaleza.

# CAPITULO I EL PROBLEMA

## 1. TEMA

“La falta de tipificación de los delitos ambientales y la violación a los Derechos de la Naturaleza”

### 1.1 PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

Desde que el hombre apareció en la tierra, ha venido poco a poco modificando su hábitat, su entorno, a la naturaleza. A partir del desarrollo de la ciencia y de la tecnología, y de la misma evolución de la sociedad, son varios los acontecimientos que han impactado negativamente en su existencia y en sus procesos evolutivos.

El impacto global del desarrollo tecnológico, científico y social en el medio ambiente no es nada nuevo, esto se ha venido dando de poco a más a través del tiempo; hoy uno de los aspectos que tiene preocupados no solo a los Gobiernos, sino a la población mundial, es la conservación del medio ambiente.

Con el principal objetivo de proteger y conservar el medio ambiente, surge el Derecho Ambiental, cuya base legal se la puede encontrar en el principio 1 de la Conferencia de las Naciones Unidas sobre el Medio Ambiente Humano, realizada en Estocolmo, en 1972, que establece:

*“El hombre tiene el derecho fundamental a la libertad, a la igualdad y al disfrute de las condiciones de vida adecuadas en un medio ambiente de calidad tal que le permita llevar una vida digna y gozar de bienestar...”.*

Por tanto, se puede decir que este derecho que en el fondo protege al hombre más que a la propia naturaleza es prácticamente nuevo, y objeto de varias.

Morán, F. (2010), en relación al Derecho Ambiental, dice:

*“El Derecho del Ambiente se ocupa principalmente de combatir los peligros que amenazan nuestras vidas, esto es, nuestro equilibrio natural, en virtud de que nosotros como seres humanos formamos parte de una gran conjunto que es el Medio Ambiente y su entorno”. (p. 138).*

Moran Frenando, corrobora con lo que se ha dicho en relación al principio 1 de la Conferencia de las Naciones Unidas sobre el Medio Ambiente Humano, porque en su concepto el autor citado, habla de un derecho protector de la vida del hombre no de la naturaleza.

El Art. 71 de la Constitución de la República del Ecuador, señala;

*“La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos”. (Constitución de la República del Ecuador, 2008).*

Esta normativa constitucional, se constituye en la base legal por medio de la cual la naturaleza deja de ser cosa sujeta a propiedad, para convertirse en un sujeto con existencia, es un ser vivo que tiene la facultad de ejercer sus derechos, no por si misma sino por medio de quienes habitan en ella, así lo señala la misma Carta Magna, cuando dice:

*“Toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza”;* sin embargo, varias son las autoridades del Estado encargados de respetar y hacer respetar los derechos de la naturaleza, y la misma sociedad, que agrede, atenta y vulnera los derechos que constitucionalmente le asiste a la “pacha mama”. Las razones y motivos son varios, pero como futura defensora del derecho, pienso que una de estas causas y la causa primordial es la falta de tipificación de los delitos ambientales en nuestra legislación;

porque una cosa son los delitos contra el medio ambiente y otra cosa son los delitos ambientales.

Los delitos ambientales afectan y atentan contra los ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos de la naturaleza; mientras que los delitos en contra el medio ambiente son actos que provocan el deterioro y destrucción del medio en donde vivimos; el medio ambiente es subconjunto y/o parte de la naturaleza; la naturaleza es lo macro y el medio ambiente o micro; los delitos contra el medio ambiente están tipificados en la legislación ecuatoriana mas no los delitos ambientales en contra de la naturaleza.

Bajo este contexto, la presente investigación identifica los delitos ambientales que el Estado y la sociedad cometen a diario, atentando no solo con la vida de la naturaleza sino con la vida del ser humano.

La tipificación de los delitos ambientales en contra de la naturaleza, es una propuesta que a corto plazo mejorará la protección, conservación, y restauración de la naturaleza, permite que los defensores de los Derechos Humanos y Constitucionales tengan una herramienta legal para hacer prevalecer y respetar los derechos de la Pachamama, de este modo se hará efectivo el derecho de las y los ecuatorianos a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado que garantice la sostenibilidad y el buen vivir, sumak kaway.

### **1.1.1 Ubicación del problema en un contexto socio-cultural**

*“Para el tratadista Peruano Diethell Columbus Murata, “El delito ambiental es un delito social, pues afecta las bases de la existencia social económico, atenta contra las materias y recursos indispensables para las actividades productivas y culturales, y pone en peligro las formas de vida autóctonas en cuanto implica destrucción de sistemas de relaciones hombre- espacio”.*

Bajo este contexto, el delito ambiental es un acto y omisión antijurídica que ocasiona cambios y alteraciones en la Naturaleza y en el ser humano, afectando a los derechos de la Pachamama, e impidiendo vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado libre de contaminación.

Cuando hablamos de derechos de la Naturaleza, estamos haciendo referencia a un tema poco comentado a nivel internacional, y reconocido por algunos países especialmente de América Latina. El contexto socio-cultural, anhelado en base al respeto a los Derechos de la Naturaleza es, lograr que las y los ciudadanos ecuatorianos vivan en armonía con la Naturaleza, donde se respire aire puro, se beba agua natural libre de contaminación, y se pueda producir la tierra sin sustancias químicas que han sido la causa de muchas enfermedades y muertes del ser humano y la causa del exterminio de los ciclos vitales de la Naturaleza.

Son pocos los entes tanto internacionales como nacionales que han realizado estudios sobre los delitos ambientales y los derechos de la Naturaleza, por ello fue necesario realizar un estudio sistemático de las acciones que ha realizado el gobierno y la población ecuatoriana, el estudio requirió realizar un estudio específico para poder determinar las acciones que ha realizado el Estado y la sociedad ecuatoriana para disminuir los delitos ambientales y respetar los Derechos de la Naturaleza,

En el desarrollo de la investigación se partió analizando aspectos legales y doctrinarios sobre las dos variables de estudio, para poder en base a los resultados de la investigación llegar a señalar los compromisos que debe asumir el Estado y la sociedad para alcanzar el el buen vivir, *sumak kaway*.

La investigación de campo se realizó en ciudades consideradas las más importantes de la República del Ecuador, en donde se aplicó instrumentos de investigación a funcionarios públicos de la Secretaría Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensores del Pueblo, con el objeto de obtener información, que permitirá llegar al descubrimiento de nuevos conocimientos sobre el problema investigado.



### **1.1.3 Formulación del problema**

¿Por qué la falta de tipificación de los delitos ambientales contra la Naturaleza viola los Derechos de la Naturaleza?

### **1.1.4 Evaluación del problema**

El problema que se ha investigado ha generado un nuevo conocimiento en relación a los delitos que se comente en contra de la naturaleza, ya que en el Código Penal solo se tipifican los delitos y las contravenciones cometidas en contra del medio ambiente.

Los resultados obtenidos en el proceso de investigación trata de concienciar a las y los ecuatorianos, sobre la importancia y la responsabilidad que tenemos en respetar y hacer los Derechos de la Naturaleza legalmente plasmados en la Constitución, y que se constituyen en el eje transformador de una nueva generación de habitantes viviendo en armonía con la naturaleza.

La investigación, se constituye en un trabajo científico porque cumple un procedimiento sistemático ordenado, cuyos información y resultados, es consecuencia de la aplicación del método científico.

El trabajo investigativo es novedoso y de actualidad; novedoso porque son pocos los estudios que se han realizado sobre los delitos ambientales y más que todo sobre los Derechos de la Naturaleza. Es de actualidad porque en el mundo entero se está tratando y hablando sobre la contaminación ambiental, el calentamiento global del planeta, la acumulación de basura, en sí la violación de los Derechos de la Naturaleza.

La factibilidad de la ejecución de la investigación, fue posible porque se contó con todos los recursos necesarios que amerita la realización de un trabajo serio y sistemático, y sobre todo por la disponibilidad de la investigadora para ejecutar la investigación

## **1.2 OBJETIVOS**

### **1.2.1 Objetivo general**

Describir a través de un análisis crítico y jurídico porque la falta de tipificación de los delitos ambientales en la Legislación Ecuatoriana provoca que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador.

### **1.2.2 Objetivos específicos**

- Realizar un estudio crítico, jurídico y doctrinario de los Derechos de la Naturaleza.
- Realizar un estudio comparativo entre delitos ambientales y los delitos contra el medio ambiente a fin de señalar semejanzas y diferencias.
- Tipificar los delitos ambientales en la Legislación Ecuatoriana

## **1.3 JUSTIFICACIÓN**

Ya no es noticia, sino cotidianidad, el escuchar todos los días por los medios de comunicación expresiones relativas al ambiente, a su deterioro y destrucción; a la contaminación del aire que respiramos, al envenenamiento de las aguas de los ríos, lagos y mares; al derrame, a la creciente acumulación de basuras y desechos, tóxicos o no; a la destrucción de la capa de ozono y como consecuencia la alteración de la temperatura del planeta, afectando climas y cosechas; a la tala indiscriminada de árboles y a tantas y tantas acciones y resultados que parecen dar la razón a quienes con fundada alarma sostienen que irracionalmente estamos destruyendo la tierra, el único planeta en el cual podemos habitar.

De acuerdo con algunas posiciones, la preocupación por el medio ambiente ha terminado por hacer prevalecer la preocupación de poner en vigencia normas tanto administrativas como



penales que impidan su deterioro y menoscabo, en razón del vertiginoso avance del desarrollo industrial y tecnológico que lo ha afectado tan grave, y tan grandemente, y de modo irremediable, en muchos casos. Pero, el tema se presta a polémicas y enfrentamientos, a veces violentos, entre aquellos que defienden de manera radical el ambiente y los que, sometidos incondicionalmente a los principios fundamentales de la Economía, sostienen que el desarrollo y mejoramiento de la calidad de vida de los seres humanos no tiene ni repara en límites de ninguna especie.

En un Estado Constitucional de Derechos y Justicia, como lo es nuestro, un delito ambiental es un acto u omisión que es atenta contra un sujeto de derechos; es un acto que va en contra de los ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos de la naturaleza; es un acto que extermina no solo la vida de la pacha mama sino la vida del ser humano, es un acto que nos solo viola los derechos de la madre tierra, sino los derechos humanos y constitucionales que por mandato soberano nos corresponde a las y los ecuatorianos. Sin embargo, la interpretación lógica de la norma nos conlleva a señalar que a pesar que la Constitución garantiza el respeto a los derechos de la Naturaleza, estos derechos están siendo violentados por la sociedad y por el mismo Estado, porque no se encuentran tipificado los delitos ambientales en contra de la Naturaleza y una persona natural o jurídica, pública o privada, nacional o extranjera de acuerdo a nuestro ordenamiento jurídico no puede ser sancionado por un delito que no está tipificado en la Ley.

Si se analiza detenidamente el Código Penal Ecuatoriano, vamos a coincidir en señalar, que en la norma citada se tipifica los delitos y contravenciones en contra del medio ambiente, más no los delitos ambientales en contra de la naturaleza.

Bajo esta argumentación, es lógico preguntarse, ¿Cuáles son los delitos ambientales? ¿Cuáles son los derechos de la Naturaleza? ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza? ¿Cuáles son las Garantías Constitucionales que hacen respetar los derechos de la Naturaleza? ¿Cuáles son las represiones que se imponen a quienes cometen delitos ambientales? ¿Existe una unidad específica y especializada en el Ministerio Público que se encargue de investigar los Delitos ambientales? ¿Existen Jueces y Tribunales de lo Ambiental?, el esclarecimiento y la respuesta a estos interrogantes fueron las razones y motivos que tuvo la investigadora para realizar la presente investigación cuyo objetivo primordial fue demostrar que la falta de tipificación de los delitos ambientales en la Legislación Ecuatoriana provoca que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador.

## CAPÍTULO II

### 2. MARCO TEÓRICO

#### 2.1 FUNDAMENTACIÓN TEÓRICA

##### 2.1.1. Derechos de la naturaleza

##### 2.1.1.1 La Naturaleza como sujeto de derechos

En relación a la Naturaleza como sujeto de derechos, (Herrera, 2013) señala:

*“Para poder entender porque la naturaleza hoy no es un objeto ni un mecanismo, mucho menos una mercancía, es necesarios conceptualizar algunos términos que guardan relación con la naturaleza como sujeto de derecho.”*

Primeramente se colige, que naturaleza es todo lo que nos rodea, es lo físico, lo material, es lo que existe sin intervención del hombre, es el espacio natural que el hombre a través de su evolución viene utilizando como su hábitat e incluso ha tenido la posibilidad de transformarle; mientras que el sujeto filosóficamente es la persona y jurídicamente es el sujeto que tiene derechos y debe cumplir obligaciones”. Partiendo de estas conceptualizaciones y tomando en cuenta varias actividades realizadas por el hombre a favor de la naturaleza, siguiendo el comunicado emitido por la Fundación Pachamama en septiembre del 2008, se dice que *“la Constitución Ecuatoriana es la primera Constitución en el mundo en reconocer los derechos de la naturaleza”*; sin embargo, la propuesta de reconocer a la naturaleza como sujeto de derecho no es nueva, ya hace muchos años personas involucradas en la protección ambiental habían planteado esta idea, pero sus propuestas no recibieron acogida; han transcurrido varios años, la lucha ha sido intensa, y gracias a la perseverancia, al trabajo conjunto los pueblos indígenas, especialmente quienes habitan en el Ecuador, han sido escuchados y se ha logrado la protección del bosque, del agua, la defensa y respeto de la naturaleza como un sujeto y no como un recurso.

Carlos Herrera (2013) afirma que:

*“La primera vez que en el Ecuador reconoce el derecho a la conservación de la y de las y los ecuatorianos a vivir en un ambiente libre de contaminación, es cuando se realiza la codificación a la Constitución de 1984, que expresamente señalaba:*

*De los derechos de la persona Art. 19. Sin perjuicio de otros derechos necesarios para el pleno desenvolvimiento moral y material que se deriva de la naturaleza de la persona, el Estado le garantiza: el derecho de vivir en un medio ambiente libre de contaminación. Es deber del Estado velar para que este derecho no sea afectado y tutelar la preservación de la naturaleza. La ley establecerá las restricciones al ejercicio de determinados derechos o libertades para proteger el medio ambiente.*

*Y en la Constitución de 1998 el Estado reconoce el principio de precaución, el derecho de la población a vivir en un medio ambiente sano y ecológicamente equilibrado, y garantiza la preservación de la naturaleza, por tanto faculta a cualquier persona para que ejerza la legítima activa de interponer acciones para la protección del ambiente.”*

Nuestros aborígenes nos han indicado que la Naturaleza es nuestra madre tierra, que cumple muchas actividades día a día, siendo su deber fundamental el ser el hábitat para que se desarrolle la vida de todas las especies, incluyendo la especie humana. Madre al fin, ella tolera paciente pero no indolente, cuanto agravio le causamos los humanos en nuestra desenfrenada carrera por la acumulación de capital y el desarrollo. Siendo así, es evidente, ético y moral que sus hijos, a menudo ingratos, tenemos el deber de reconocer, que nuestra Pacha Mama tiene derechos, al menos el derecho fundamental a existir y a no sufrir atentado alguno que ponga en peligro sus procesos naturales; sin embargo, existen hijos ingratos que piensan que reconocer a la Naturaleza como sujeto de derechos es una absurda ideología jurídica aduciendo que “los derechos son para los humanos, no para las cosas”. Pensamiento que nos hace retroceder a la historia, cuando se pensaba que los derechos solo tenían la clase élite, pudiente, y a quienes carecían de esta característica se les consideraba como esclavos sin derechos.

Con la Constitución de la República del Ecuador aprobada vía referéndum el 28 de septiembre del 2008 con el respaldo de más del 63% de ecuatorianos que ejercieron el derecho al sufragio, y que entro en vigencia el 20 de octubre del mismo año, la Naturaleza no ya no es una simple cosa sujeta a propiedad, es un sujeto con existencia, es un ser vivo que, una persona que cumple

sus obligaciones y como es lógico tiene la facultad de ejercer sus derechos, no por sí misma sino por medio de quienes habitan en ella.

Carlos Herrera (2013) señala que:

*“El texto constitucional es la norma jurídica suprema donde se plasma los derechos y las garantías que garantizan el cumplimiento inmediato y eficaz de los derechos consagrados en la Constitución. Las garantías que faculta a cualquier persona, grupo de persona, comunidad, pueblo o nacionalidad a hacer respetar los derechos son las Garantías Jurisdiccionales que tienen por objeto el amparo directo y eficaz de los derechos reconocidos en la Constitución.”*

En este sentido y de acuerdo a la actual Constitución:

*“La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos. Toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza. Para aplicar e interpretar estos derechos se observarán los principios establecidos en la Constitución, en lo que proceda. El Estado incentivará a las personas naturales y jurídicas, y a los colectivos, para que protejan la naturaleza, y promoverá el respeto a todos los elementos que forman un ecosistema.”*

Como podemos darnos cuenta, los derechos de la naturaleza, dan origen a otros derechos fundamentales como el derecho a la vida, al agua, a la alimentación, al hábitat y a la vivienda, derechos que se constituyen en la base fundamental para alcanzar el anhelado derecho al buen vivir o Sumak Kawsay

### **2.1.1.2 Derechos de la Naturaleza**

La Constitución de la República del Ecuador. (2010), en el Art. 71, inciso primero, indica:

*“La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos”;*

Es decir, la naturaleza considerada como nuestra madre, por ser nuestro soporte de vida, el hábitat para todas las especies, incluyendo la especie humana, tiene derecho a que se le respete su existencia, y en el caso de causarle agravios es obligación de toda persona remediar e indemnizar el daño causado en cualquier tiempo de su vida; sin duda que los humanos en nuestra desenfrenada carrera por la acumulación de capital y el desarrollo industrial hemos contaminado el medio ambiente especialmente el agua, el aire, el suelo que a su vez se han contaminado los vegetales, hortalizas y frutales.

En el Art. 71, inciso segundo, Ibídem, expresa:

*“Toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza. Para aplicar e interpretar estos derechos se observarán los principios establecidos en la Constitución, en lo que proceda”.*

Con este precepto constitucional toda persona nacional o extranjera tiene el deber moral y legal de exigir a los funcionarios del Estado cumplir y hacer cumplir los derechos de la madre naturaleza, sin embargo parece que en el Ecuador se vive una tierra de nadie, porque a vista y paciencia de las autoridades y de la misma sociedad, las empresas, fábricas y los ciudadanos irrespetamos sus derechos, contaminamos el medio ambiente y utilizamos sus recursos de manera irracional e insustentable, violando de este modo lo que señala el artículo 83 numeral 6.

La Carta Magna prohíbe ejecutar acciones que conlleven extinción de especies, la destrucción del ecosistema (sistema natural conformado por seres vivos y medio físico), de la flora y la fauna, y alterar el patrimonio genético nacional (conjunto de genes ADN que son parte de cada animal, planta y microorganismo). Siendo así, parecería evidente que los seres humanos, hijos a menudo ingratos, tenemos el deber de reconocer, humildemente, que nuestra gran madre tiene derechos. Al menos el derecho fundamental a existir y a no sufrir atentado alguno que ponga en peligro definitivo sus procesos naturales que le permiten ser soporte de vida.

La naturaleza no es una simple cosa sujeta a propiedad, es un sujeto con existencia más real y concreta que las personas jurídicas, asociaciones de capitales con existencia ficticia a las que sí hemos reconocido derechos, por ello personalmente estoy de acuerdo que en la actual Constitución se reconozca los derechos de la naturaleza, por el mismo hecho de que sin naturaleza no hay vida.

La Constitución reconoce varios derechos a la Naturaleza, sin embargo, se puede decir que específicamente no se encuentra detallada en esta norma suprema; analizando el Art. 71 de la Carta Magna se puede clarificar y determinar los siguientes derechos de la madre tierra:

#### **2.1.1.2.1 Derecho a la vida**

Herrera, C. (2013) señala:

*“El derecho a la existencia es un sinónimo del derecho a la vida. Considerando que la existencia es sinónimo de vida, la naturaleza tiene derecho a que se le respete su vida, porque la naturaleza vive, existe, tienen un ciclo de vida como cualquier ser humano, que si bien es cierto no pertenece a la comunidad humana, no podemos como humanos desconocer que es un ser vivo. Por tanto el respeto al derecho a la vida de la naturaleza es respetar la existencia del ser humano, razón fundamental para que toda persona con raciocinio, no se obligue sino que se comprometa con la Pacha Mama, a defender sus derechos”. (p. 42)*

El Art. 71 de la (Constitución de la República del Ecuador, 2008), señala: *“La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia”*. Ecuador con este derecho da a la Naturaleza los mismos derechos que al hombre, reconoce y garantizará a la Pacha mama, el derecho a la inviolabilidad de su vida.

Con el respeto al derecho a la vida de la Naturaleza se establece una nueva relación entre el hombre y la naturaleza, esta relación es de armonía, en donde el acuerdo vendría hacer el hombre cuida la Naturaleza y ésta le proporciona aire, agua, y tierra pura.

#### 2.1.1.2.2 Derecho al mantenimiento de sus ciclos vitales

Herrera, C. (2013) dice:

*“El ciclo de vida es un proceso continuo, cambiante e interminable. Es continuo porque siempre está activo tratando de mejorar sus procesos a fin de adaptarse a los cambios y de este modo mejorar su crecimiento y desarrollo; es cambiante, porque a medida que va evolucionando va encontrando una serie de obstáculos que le obliga a cambiar sus procesos; y, es interminable porque al terminar su ciclo de vida se renova y no se acabara. Por estas conceptualizaciones la naturaleza tiene derecho a que se le restituya su vida, se cuide su desarrollo y crecimiento, a que se le de alimento a sus ciclos vitales porque sin vida natural no hay vida humana”.*

El Art. 71 de la Constitución de la República del Ecuador, señala:

*“La naturaleza tiene derecho a que se respete el mantenimiento de sus ciclos vitales”. El Derecho Ambiental, a través de las personas y en especial de los operadores de justicia y de quienes están investidos para hacer respetar y proteger los derechos consagrados en la Constitución deben asumir la tutela jurídica es decir que se cumpla lo establecido en la Ley y se proteja los factores y elementos ambientales como el aire, el agua, el suelo, la flora y la fauna, es decir, los recursos naturales en sí mismos considerados, sin perjuicio de reconocer que al protegerlos, también se defiende otros bienes del ser humano, en virtud de que el atentado al ecosistema repercute a corto, mediano o largo plazo en las condiciones existenciales del ser humano.” (p. 43). (Constitución de la República del Ecuador, 2008).*

Los ecuatorianos y ecuatorianas, somos parte de la humanidad que asumimos impulsar el cumplimiento de *“una nueva forma de convivencia ciudadana, en diversidad y armonía con la naturaleza, para alcanzar el buen vivir, el sumak kawsay”*; así está enunciado en el Preámbulo de la nueva Constitución de la República del Ecuador, aprobada el año 2008 en Consulta Popular Nacional y que consignó por primera vez en el mundo, en su Art. 10, que la Naturaleza es sujeto de Derechos, por ello el Estado y la sociedad tenemos el derecho y la obligación de mantener los ciclos vitales de la Naturaleza.

### **2.1.1.2.3 Derecho a la regeneración de sus ciclos vitales**

Herrera, C. (2013) señala:

*“La regeneración en sentido lato, es el conjunto de actividades que permiten la mejorar o recuperación de una cosa, objeto, sistema, sujeto, etc., cuyo propósito es lograr que el cumplimiento de sus funciones sea más efectivas después de haberse deteriorado o haberse intentado destruirlo. En este sentido el Derecho a la regeneración ambiental, consiste en el derecho que tiene la naturaleza a que se le repare, recupere, y mejore los distintos ecosistemas naturales<sup>1</sup> que a través de la historia de la humanidad de poca a más se han ido enfermando y muriendo a causa de los fenómenos sociales y de los mismos fenómenos naturales. “(p. 43).*

La (Constitución de la República del Ecuador, 2008), en su Art. 71 señala: “La naturaleza tiene derecho a que se respete la regeneración de sus ciclos vitales” El derecho a la regeneración de los ciclos vitales de la Naturaleza no solo es una responsabilidad del Estado, sino de todas y todos los ecuatorianos e inclusive de los extranjeros que habitan en nuestro País, por el simple hecho de que todas las actividades excesivas que comete el ser humano va en contra de la madre tierra y se revierte en contra el mismo ser humano.

### **2.1.1.2.4 Derecho a su estructura evolutiva**

Herrera, C. (2013), en relación a la estructura evolutiva de la Naturaleza, señala:

*“Una estructura es el conjunto de partes que forman un todo, y si queremos identificar la estructura de la naturaleza sería muy complejo hacerlo; sin embargo, tratando de dar una aproximación, se diría que la naturaleza está estructurada por seres vivos<sup>2</sup> y seres muertos<sup>3</sup>. Por otra parte el respeto es una cuestión subjetiva de la persona en donde la moral y ética individual hará que sepa considerar a su semejante; bajo estas conceptualizaciones, el derecho al respeto a la estructura de la naturaleza, es el comportamiento, la consideración el interés que debemos denotar los seres humanos hacia los seres de la naturaleza, sean estos seres vivos o inertes”. (p. 44)*



La (Constitución de la República del Ecuador, 2008), en su Art. 71 dice: “Pacha Mama, tiene derecho a que se respete la estructura evolutiva”, En este contexto, proteger y defender la estructura evolutiva de la Naturaleza, es proteger la evolución de nuestra propia vida, es defender la vida de nuestras generaciones, es proteger la relación armónica que debe haber entre hombre-naturaleza.

#### **2.1.1.2.5 Derecho a sus funciones evolutivas**

Herrera, C. (2013), señala:

*“Al ser considerada la naturaleza no como un objeto sino como un sujeto, se colige que realiza las mismas funciones que el ser humano: nacer, crecer, reproducir y morir, empero, hay que deducir que la naturaleza existe, no sabemos cuando nació pero existe, y existe no solo como naturaleza sino como hábitat donde nacen, crecen, se reproducen y mueren otros seres vivos. Las funciones que cumplen los miembros de la naturaleza son fundamentales para el desarrollo de la vida de otro ser vivo, así, gracias las funciones que cumplen los árboles el ser humano puede respirar aire puro, sirven de morada y espacio para el anidamiento de las aves.*

*Las flores producen néctar y polen que sirve de alimento para muchos insectos, aves, mamíferos y reptiles.*

*Siendo el ser humano parte de esta realidad, es lógico señalar, que el hombre, haciendo alusión a los dos géneros necesita de la naturaleza para poder sobrevivir; por tanto el respeto a su funciones no pueden verse alteradas por la actividad humana, porque al hacerlo estaríamos indirectamente acabando con el hábitat y quizás con la vida de un ser vivo, estos son fundamentos, permiten explicar que la vida considerada como un derecho fundamental, es elemental que a la naturaleza se le respete sus funciones, pues el no respetarlo, se está atentando con la vida de los seres vivos, cuyo infractor debe ser imputado por ser el actor, cómplice y encubridor de la muerte de un ser que tiene existencia”. (p. 44)*

En este sentido, la Constitución en su Art. 71 dice:

*“La naturaleza, tiene derecho a que se respete sus funciones evolutivas. Las funciones evolutivas de la naturaleza al transcurso de la historia ha permitido que*

*el hombre evolucione, lastimosamente en ese proceso de evolución el hombre ha ido distanciando sus relaciones con la Naturaleza, en su afán de satisfacer sus necesidades económicas y políticas, no le ha importado mucho menos ha respetado la evolución de la Pachamama; por ello, hoy más que nunca donde nuestra madre tierra está mal herida, es necesario que no solo en el Ecuador sino en el mundo entero los Gobierno y la sociedad respeten el proceso evolutivo de la Naturaleza, porque el no hacerlo es irse en contra del derecho a la vida.”*

#### **2.1.1.2.6 Derecho a sus procesos evolutivos**

Herrera, C. (2013), en relación respeto a los procesos evolutivos de la Naturaleza dice:

*“Una evolución es un cambio, cambio que se produce en los seres vivos, por tanto cada miembro de la naturaleza tiene su proceso evolutivo propio, así por ejemplo, y a pesar que hasta los actuales momentos nadie ha dicho la última palabra y ninguna teoría sobre la evolución del hombre está descartada; Charles Darwin autor de la teoría evolucionista señala que “todos los seres vivos tienen una ascendencia común y las diferentes variedades y especies que se observan en la naturaleza, son el resultado de la acción de la selección natural en el tiempo”.*

Para Darwin la evolución del hombre parte de un primate; mientras que la teoría creacionista nos explica que la evolución del hombre es una cuestión de un ser sobre natural llamado Dios, el mismo que creo todo lo que podemos observar incluido al hombre en seis días; así mismo, la ciencia nos explica que a causa de los fenómenos naturales y a la destrucción emanada del hombre, muchas especies han cambiado, otras han desaparecido debido a que no se han respetado sus procesos evolutivos.

Los procesos evolutivos, tal como señala la doctrina, es un proceso continuo de transformación, lo que implica señalar, que los seres vivos y en especial el hombre deben estar en contra de las mutaciones que se experimentan con las demás especies que acompañan al ser humano en la Tierra, inclusive con la pacha mama que a través de las grandes explotaciones irracionalmente se ha ido exterminando.

*No cabe duda que los seres vivos que integran la naturaleza son miembros que tienen su proceso evolutivo, mismo que debe ser respetado, porque ese proceso es la esencia de su origen, y atentar con ello sería atentar con su vida y su evolución”. (p. 45)*

En este contexto el Art. 71 de la Constitución señala: “La Pacha Mama, tiene derecho a que se respete sus procesos evolutivos” No cabe duda que si no hubiere la Naturaleza, no hubiese la vida. La Naturaleza se constituye en el hábitat de muchas especies donde se da las interacciones vitales para poder sobrevivir y evolucionar, por tanto, ir en contra de este proceso es atentar contra la vida de los seres que habitan en la Naturaleza.

### **2.1.1.3 El ambiente sano ecológicamente equilibrado**

Herrera, C. (2013), señala:

*“Para entender este derecho es necesario saber que es el ambiente sano y ecológicamente equilibrado. El ambiente sano, sin duda alguna, que, ayer, hoy y siempre será al igual que otros factores, un elemento indispensable, fundamental para que se desarrolle la vida, por tanto, debe constituirse en un derecho imprescindible de la persona, de la naturaleza, y debe ser estrictamente respetado no solo en nuestro país sino en el mundo entero; sin embargo, debido a la evolución de la ciencia, tecnología y de la misma sociedad, el medio ambiente, ecosistema, la biodiversidad está siendo destruido, por tanto el derecho de las personas como el de la naturaleza a vivir en un ambiente sano está siendo vulnerado, todo esto a vista y paciencia de las autoridades y ciudadanía que tenemos el derecho moral, ético y humano de cuidar y proteger nuestro hábitat.” (p. 47)*

Analizando desde el punto de vista doctrinario, el derecho al medio ambiente es un derecho humano fundamental para la vida, sin temor a equivocarme se puede señalar que la destrucción y contaminación del medio ambiente, conlleva también a terminar con la existencia de todo ser vivo, de allí que los antecedentes que dan origen al medio ambiente como un derecho humano surge con “la Declaración Universal de los Derechos Humanos en 1948; la Declaración tuvo como finalidad sugerir a los países del mundo que adoptaran estos derechos en sus respectivas

constituciones, ello con el único propósito de consolidar a la persona humana como el fin supremo de las naciones.

La Declaración de Lisboa de 1988 emitida dentro del marco de la Conferencia Internacional sobre garantías del Derecho Humano al Ambiente, exhortó a reconocer el derecho que tiene una persona a vivir en un ambiente sano y ecológicamente equilibrado, y a la vez sugirió a los Estados crear mecanismos jurídicos que hagan posible que cada individuo pueda ejercer y exigir sin impedimentos, el derecho a habitar en un medio ambiente saludable para el desarrollo de su vida.

Por su parte, el Protocolo Facultativo del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, la Declaración Americana sobre Derechos Humanos o más conocida como Pacto de San José de Costa Rica, entre otras, son declaraciones que también promueven a que se respete el derecho que tiene toda persona a vivir en un medio ambiente sano” Fernández, C. (2003). Libertad, Constitución y Derecho Humanos. p. 98. (Fernández Sessarego).

El derecho es la facultad real que tiene todo ser humano para respetar y hacer respetar sus derechos y los derechos que consagra la norma moral, ética y legal. Uno de los derechos que la actual Constitución consagra a las y los ecuatorianos es el derecho a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado. En este contexto la Constitución de la República del Ecuador. (2010), en su Art. 14, señala: *“Se reconoce el derecho de la población a vivir en un ambiente sano y ecológicamente equilibrado, que garantice la sostenibilidad y el buen vivir, sumak Kawsay”*.

En Art. 66, ordinal 27, *Ibíd*em, dice: *“El derecho a vivir en un ambiente sano, ecológicamente equilibrado, libre de contaminación y en armonía con la naturaleza”*. Este derecho faculta a toda persona que viva en el Ecuador, a vivir en un ambiente sano, ecológicamente equilibrado, libre de contaminación y en armonía con la naturaleza, es decir, este derecho constitucional permite a todo poblador de nuestro país a vivir en paz y en armonía directa con los espacios naturales y sus recursos como son el aire, agua, suelo, flora, fauna, etc.; bajo este precepto, a no dudar la preservación del medio ambiente, los ecosistemas, la biodiversidad y el patrimonio genético del país son de interés público, así como el aseguramiento de las medidas que permitan reparar los daños provocados a la naturaleza y prevenirlos estableciendo requisitos que deberán cumplir las

actividades privadas y públicas; y, el establecimiento de un sistema nacional de áreas naturales protegidas, tema en el que se dispone que eso deberá hacerse conforme a la Constitución, convenios y tratados internacionales.

#### **2.1.1.4 La Política Ambiental en el Ecuador**

La Constitución de la República del Ecuador. (2010). Art. 395, ordinal 2, señala: *“Las políticas de gestión ambiental se aplicarán de manera transversal y serán de obligatorio cumplimiento por parte del Estado en todos sus niveles y por todas las personas naturales o jurídicas en el territorio nacional”*, estas políticas tienen como fin conservar el patrimonio natural y el aprovechamiento sustentable de los recursos naturales, para ello se elaborarán estrategias, planes, programas y proyectos que mejoren la gestión ambiental nacional.

La política ambiental del Ecuador se orienta a mantener el debido equilibrio entre el desarrollo económico y la conservación de los recursos naturales, con énfasis en la preservación de su principal patrimonio: la biodiversidad y sobre la base del principio de solidaridad social, lo que le ha permitido avanzar en procesos de descentralización y participación ciudadana, teniendo en cuenta que la protección ambiental es responsabilidad de todos.

Las políticas y principios básicos ambientales del Ecuador otorgan especial prioridad a la gestión ambiental.

#### **2.1.1.5 El manejo ambiental en el Estado Ecuatoriano**

Martínez, S. (2004), manifiesta:

*“La política ambiental es el conjunto de los esfuerzos políticos para conservar las bases naturales de la vida humana y conseguir un desarrollo sostenible. Desde los años 70, con la conciencia ambiental creciente, se ha convertido en un sector político autónomo cada vez más importante tanto a nivel regional y nacional como*

*internacional. En los gobiernos de muchos países hay un ministerio encargado de temas ambientales.*

*Aunque no existe un acuerdo general sobre los principios de la política ambiental, hay algunas bases generalmente aceptadas.*

- 1. Los principios del desarrollo sostenible.*
- 2. El principio de responsabilidad.*
- 3. El principio de prevención, según el cual siempre es mejor prevenir que corregir.*
- 4. El principio de sustitución que exige remplazar sustancias peligrosas por substitutos menos contaminantes y procesos de alta intensidad energética por otros más eficientes siempre que estén disponibles.*
- 5. El principio de: "el que contamina paga" para los casos en los que no se puede prevenir el daño ambiental, siempre que sea posible identificar el causante.*
- 6. El principio de la coherencia que requiere la coordinación de la política ambiental con otros departamentos y la integración de cuestiones ambientales en otros campos (por ejemplo política de infraestructuras, política económica).*
- 7. Principio de la cooperación, según el que la integración de importantes grupos sociales en la definición de metas ambientales y su realización es indispensable". (Pp. 35 y 57). (Martínez, 2004)*

En este sentido, la Política Ambiental es el marco orientador y el rumbo definido por el Ministerio del ramo que, junto con los demás actores constituidos por instituciones, organizaciones, grupos o individuos, determinan las futuras decisiones en el sector natural, ambiental, forestal, flora y fauna.

La base de la sostenibilidad en el tiempo de esta política la constituye la activa participación de la sociedad civil en las diferentes instancias y niveles de decisión.

### 2.1.2 Normativa jurídica para la protección al medio ambiente y al ecosistema en el Ecuador

No pasa un solo día sin que escuchemos por todos los medios de comunicación expresiones relativas al ambiente, a su deterioro y destrucción; a la contaminación del aire que respiramos, al envenenamiento de las aguas de los ríos, lagos y mares; al derrame de petróleo, a la creciente acumulación de basuras y desechos, tóxicos o no; a la destrucción de la capa de ozono y como consecuencia la alteración de la temperatura del planeta, afectando climas y cosechas; a la tala indiscriminada de árboles y a tantas y tantas acciones y resultados que parecen dar la razón a quienes con fundada alarma sostienen que irracionalmente estamos destruyendo la tierra, el único planeta en el cual podemos habitar y en el que nos transportamos en este inmenso universo.

Herrera, C. 2013, señala:

*“Conscientes de que la protección jurídica del medio ambiente es hoy una necesidad universalmente reconocida, y si de lo que se trata es de conciliar el desarrollo con el medio ambiente, reconociendo que es esta una tarea vital de las personas sensatas que viven en esta época de la historia de la humanidad, debemos admitir que el Derecho es el instrumento apropiado, aunque no el único, para establecer la relación hombre- naturaleza, pues el derecho considerado como una facultad, tienen como objetivo la protección y cuidado de la pacha mama.*

*Con la nueva Constitución del 2008 aprobada vía referéndum, el Ecuador pasa de ser un Estado social de derecho, a un Estado constitucional de derechos y justicia, por lo que obligadamente debe de a poco ir cambiando y mejorando su estructura económica, política y jurídica, y por ende ha de cambiar las convivencia y relaciones entre hombre y naturaleza, para alcanzar el buen vivir, y/o el Sumak Kawsay.”*

Analizando la legislación ecuatoriana, se observa que la mayor parte de leyes, tienen como uno de los objetivos primordiales la protección de la naturaleza, medio ambiente y ecosistema; entre las principales y siguiendo la jerarquización de la norma, tenemos: La Constitución de la República del Ecuador, los Tratados y Convenios Internacionales, la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, Ley de Gestión Ambiental, Ley de Prevención y

Control de la Contaminación Ambiental, Ley Minera, Ley de Hidrocarburos, Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización Ley Orgánica de Salud, Ley Forestal y de Conservación de Áreas Naturales y Vida Silvestre, Código Penal, Código Civil, Ley Orgánica de Educación Superior, entre otras. (Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización, 2010)

### **2.1.2.1 La Constitución de la República del Ecuador**

La Carta Madre como muchos tratadistas del derecho constitucional la denominan, estipula varios artículos e inclusive, dedica un capítulo que habla eminentemente de los derechos que tiene la naturaleza, así el artículo 71, expresa:

*“La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos. Toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza. Para aplicar e interpretar estos derechos se observarán los principios establecidos en la Constitución, en lo que proceda.*

*El Estado incentivará a las personas naturales y jurídicas, y a los colectivos, para que protejan la naturaleza, y promoverá el respeto a todos los elementos que forman un ecosistema.” (Constitución de la República del Ecuador, 2008)*

La Constitución ecuatoriana es la primera Carta Fundamental que a la naturaleza deja de considerarla como un objeto para reconocerla como un sujeto de derecho, y con este postulado toda persona natural o jurídica, pública o privada, nacional o extranjera debe respetar los derechos de la naturaleza en especial el ciclo vital de la pacha mama, porque de no hacerlo está atentando directamente contra su vida e indirectamente contra la vida de miles de personas con raciocinio y sin raciocinio.

*“La naturaleza tiene derecho a la restauración. Esta restauración será independiente de la obligación que tienen el Estado y las personas naturales o jurídicas de indemnizar a los individuos y colectivos que dependan de los sistemas*



*naturales afectados. En los casos de impacto ambiental grave o permanente, incluidos los ocasionados por la explotación de los recursos naturales no renovables, el Estado establecerá los mecanismos más eficaces para alcanzar la restauración, y adoptará las medidas adecuadas para eliminar o mitigar las consecuencias ambientales nocivas”.*

Este derecho que tiene la naturaleza, es la norma mediante la cual cualquier persona o grupo de persona natural o jurídica, puede exigir al Estado que restituya o reponga el daño causado a la naturaleza; por ejemplo si una compañía corta un bosque, el Estado debe obligar a esta institución a que repare el daño causado, sembrando el doble de lo que taló.

*“El Estado aplicará medidas de precaución y restricción para las actividades que puedan conducir a la extinción de especies, la destrucción de ecosistemas o la alteración permanente de los ciclos naturales. Se prohíbe la introducción de organismos y material orgánico e inorgánico que puedan alterar de manera definitiva el patrimonio genético nacional.”*

Para evitar la pérdida de especies, destrucción de ecosistemas, alteración de la biodiversidad, la contaminación de la naturaleza a través de materia orgánica e inorgánica y otros residuos el Estado debe aplicar medidas de precaución que tienen como finalidad prevenir cualquier atentado o acción en contra de integridad de la naturaleza, y medidas de restricción cuyo propósito es prohibir o condicionar la utilización de y aprovechamiento de los recursos naturales que son proporcionados por la madre naturaleza independientemente de la mano del hombre.

*“Las personas, comunidades, pueblos y nacionalidades tendrán derecho a beneficiarse del ambiente y de las riquezas naturales que les permitan el buen vivir. Los servicios ambientales no serán susceptibles de apropiación; su producción, prestación, uso y aprovechamiento serán regulados por el Estado. Se debe entender que al hablar de riqueza natural, se está haciendo alusión a los Recursos naturales renovables<sup>4</sup> que son bienes que la naturaleza puede reponer siempre que sean utilizados racionalmente como por ejemplo los bosques, la flora, los productos agrícolas etc., y los Recursos naturales no renovables<sup>5</sup> son aquellos recursos que no tienen la capacidad de reproducirse, sino que tienden a agotarse a medida que se consumen, ejemplo: El petróleo, el gas natural, el carbón mineral, el agua, etc”.*

Muchos se preguntaran ¿cómo puede exigir la naturaleza se le respete sus derechos?, la respuesta es sencilla, la misma Carta Magna faculta a toda persona, grupo de personas, pueblo o nacionalidad exigir a la autoridad competente se le respete los derechos de la naturaleza; y en el caso de haber una violación a estos derechos se debe exigir la restauración y/o reparación del daño ambiental, independientemente de las obligaciones civiles y penales que puede ser objeto por parte de los afectados;

Constitucional y legalmente el Estado, las y los ecuatorianos tenemos la obligación de respetar y luchar por el cumplimiento de los derechos de las personas y de la naturaleza, son pocas las personas que se han dedicado hacer realidad este precepto, por lo que se debe concluir señalando que los derechos de la naturaleza y de las personas a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado hasta los actuales momentos es una quimera; es decir, es un verso bien escrito y redactado en un texto llamado Constitución que nos hace vivir una ilusión basada en una imaginación de algún día alcanzar el Sumak Kawsay.

### **2.1.2.2 Los Tratados Internacionales**

La política internacional para el cuidado del medio ambiente tiene su origen en la asociación de dos movimientos, uno que procuraba la preservación de los sitios culturales, y otro que demandaba la conservación de la naturaleza. La preocupación por proteger el patrimonio cultural de los países surgió después de la Primera Guerra Mundial, pero fue hasta después de la Segunda Guerra cuando la Organización de las Naciones Unidas para la Educación, la Ciencia y la Cultura (UNESCO) elaboró un proyecto para la protección del patrimonio cultural, como resultado de estos holocaustos, el desarrollo de los países requirió de considerables cantidades de recursos naturales cuya escasez y agotamiento se fue haciendo evidente, fue entonces cuando hombres de ciencia y medios de comunicación masiva difundieron ampliamente información sobre el deterioro del ambiente, situación que provocó en todo el mundo una gran agitación ambiental durante la década de 1960.

En 1965, durante una conferencia realizada en la Casa Blanca, en Washington, un grupo de especialistas solicitó que se creara una Fundación del Patrimonio Mundial para proteger las zonas naturales y paisajísticas del mundo, así como los sitios históricos. Tres años después,

representantes de la industria, las ciencias, la economía, la sociología y de gobiernos de diferentes países se reunieron en Roma para discutir la situación del equilibrio dinámico de la Tierra, las conclusiones del llamado “Club de Roma” eran catastróficas y pusieron de manifiesto los peligros que amenazaban a la población del mundo, estas propuestas fueron base para los planteamientos que la Unión Internacional para la Conservación de la Naturaleza y sus Recursos presentó en la Conferencia de las Naciones Unidas sobre el Medio Ambiente Humano organizada por las Naciones Unidas en Estocolmo en junio de 1972.

De igual forma, en noviembre de 1972, la Conferencia General de la UNESCO aprobó en París la Convención sobre la Protección del Patrimonio Mundial Cultural y Natural, en donde se establecen las formas en que el hombre interactúa con la naturaleza y la necesidad fundamental de preservar el equilibrio entre la humanidad y el patrimonio cultural y natural. Así, en el año de 1972, con la firma de los documentos de Estocolmo y de París, se marca el punto de partida de la protección y el mejoramiento del medio ambiente, aunque en el ámbito del derecho internacional, la relación entre los derechos del hombre y la protección del ambiente se estableció en la Cumbre de Estocolmo. (Convención sobre la Protección del Patrimonio Mundial Cultural y Natural, 1992).

Desde 1987 se han elaborado y firmado más de 169 Tratados Internacionales referentes a la Ecología y a la Protección del Ambiente, entre los más importantes:

- 1.- El Protocolo de Montreal, que se desarrolló en los años de 1987, 1990 y 1992, con el fin de determinar qué tipo de sustancias eran las que causaban el agotamiento de la capa de ozono.
- 2.- Creación del Decreto para el Programa Nacional de Biodiversidad en Brasil.
- 3.- Ley de Protección a la Fauna Salvaje en Albania.
- 4.- Declaración de Río de Janeiro en Brasil.
- 5.- Convención sobre Diversidad Biológica.
- 6.- Convención Europea para la Protección de Mascotas.
- 7.- Acuerdo para la Conservación de la Naturaleza y los Recursos Naturales – ASEAN.

8.- Convención de Benelux para la Conservación de la Naturaleza y la Protección de los Paisajes.

9.- Convención Europea para la Protección de los Animales del Asesinato.

10.- Creación de la Directiva para la Conservación de las Aves Silvestres.

11.- Tratado para la Cooperación en el Amazonas.

12.- Convención para la Protección de la Naturaleza y la Preservación de la Vida Salvaje en el Hemisferio Occidental.

13.- El tratado, llamado Agenda 21, que propone crear fuentes mundiales de información acerca de la biodiversidad del planeta y regiones específicas, crear programas gubernamentales que protejan la biodiversidad, crear programas de cooperación de los habitantes locales para que contribuyan a la protección de la biodiversidad, proteger y reparar los hábitats dañados alrededor de todo el mundo, conservar las especies en riesgo de extinción, y evaluar el impacto ecológico de cualquier proyecto en el mundo.

14.- Convención sobre los Efectos Transfronterizos de Accidentes Industriales.

15.- Protocolo Concerniente a la Cooperación para el Combate de la Contaminación en Casos de Emergencia. En los últimos años, el medio ambiente ha sido una constante preocupación para la sociedad. La demanda social de protección de la naturaleza se ha visto reflejada en innumerables Leyes que establecen nuevas formas de actuar frente a nuestro hábitat.

El **Convenio de Estocolmo** es el instrumento internacional que regula el tratamiento de las sustancias tóxicas. Este convenio ha sido el resultado de largos años de negociación para obtener compromisos legales de los países que obligue de manera urgente la eliminación de todos los Compuestos Orgánicos Persistentes; el convenio determina a una docena de compuestos sobre los que es preciso emprender acciones de forma prioritaria, es la conocida como docena sucia, que incluye productos químicos producidos intencionadamente, tales como, pesticidas, dioxinas, y furanos.

### **2.1.2.3 Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional.**

La Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, es una Ley que regula la competencia constitucional, garantiza el cumplimiento real de los derechos que poseen los seres humanos y la naturaleza plasmados en la Constitución, Tratados y Convenios internacionales firmados y ratificados por el Ecuador, y avala la supremacía de la Constitución ante cualquier otra norma; en esta parte es necesario realizar una aclaratoria, el artículo 425 de la Constitución en orden jerárquico señal expresa que la Carta Magna sobresale ante cualquier ley, sin embargo al tratarse a derechos humanos la Carta Fundamental y los Tratados Internacionales firmados y ratificados por el Estado tiene igual jerarquía, es decir ni la una ni la otra son ni más ni menos. (Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, 2010).

En el Título II, Capítulo I, se hace alusión a las Garantías Jurisdiccionales de los Derechos Constitucionales, que tienen como finalidad

*“ La protección eficaz e inmediata de los derechos reconocidos en la Constitución y en los instrumentos internacionales de derechos humanos, la declaración de la violación de uno o varios derechos, así como la reparación integral de los daños causados por su violación. Las medidas cautelares tienen como finalidad prevenir, impedir o interrumpir la violación de un derecho ”.*

Con esta disposición el reconocimiento y el goce de los derechos de los seres humanos y de la naturaleza es eficaz e inmediato en especial cuando existan actos u omisiones que amenacen o violen sus derechos, y, para ello, la autoridad competente puede adoptar las medidas pertinentes para asegurar la reparación integral derivada de vías de hecho que vulneran dichos derechos.

### **2.1.2.4 Ley de Gestión Ambiental**

En Ecuador la emisión de una legislación sobre la gestión ambiental ha sido una demanda constante durante muchos años, por la necesidad de contar con herramientas que permitan un manejo adecuado de los recursos naturales, así como de prevención y control de la

contaminación y otros problemas asociados, como la deforestación agresiva, la colonización y ocupación del suelo no planificada, la pérdida de valiosos recursos de la diversidad biológica.

La (Ley de Gestión Ambiental, 2008), está basada en los principios de solidaridad, corresponsabilidad, cooperación, coordinación, reciclaje y reutilización de desechos, utilización de tecnologías alternativas ambientalmente sustentables y respeto a las culturas y prácticas tradicionales; todo esto se propone con la finalidad de salvaguardar y detener el deterioro del medio ambiente provocado por la mala utilización de los recursos por parte de las industrias y empresas que los utilizan y que no dan un debido trato a sus desperdicios para evitar un impacto al ambiente. Las medidas de seguridad ambiental que se propone en esta ley están controladas y regidas por el Ministerio del Ambiente, organismo que se encarga de hacer cumplir los parámetros de seguridad que se deben tomar en las empresas que necesiten de los recursos naturales. Para un mejor uso de los recursos naturales y para su conservación, se debe presentar y aprobar un plan ambiental ecuatoriano, en el mismo que deben constar las estrategias, planes, programas y proyectos, los mismos que deberán ser elaborados por el Ministerio del Ambiente, y este a su vez será aprobado por el Presidente de la República.

Las instituciones del Estado con competencia ambiental forman parte del Sistema Nacional Descentralizado de Gestión Ambiental y se someterán obligatoriamente a las directrices establecidas por el Consejo Nacional de Desarrollo Sustentable. Este sistema constituye el mecanismo de coordinación transectorial, integración y cooperación entre los distintos ámbitos de gestión y manejo de recursos naturales, subordinado a las disposiciones técnicas de la autoridad ambiental.

Entre las principales funciones que deben cumplir las instituciones del Estado, según el Art. 12 de la (Ley de Gestión Ambiental, 2008), con relación al ámbito de competencia, son las siguientes:

- ✓ “Aplicar los principios establecidos en esta Ley y ejecutar las acciones específicas del medio ambiente;

- ✓ Ejecutar y verificar el cumplimiento de las normas de calidad ambiental, de permisibilidad, fijación de niveles tecnológicos y las que establezca el Ministerio del ramo;
- ✓ Participar en la ejecución de los planes, programas y proyectos aprobados por el Ministerio del ramo;
- ✓ Coordinar con los organismos competentes para expedir y aplicar las normas técnicas necesarias para proteger el medio ambiente con sujeción a las normas legales y reglamentarias vigentes y a los convenios internacionales;
- ✓ Regular y promover la conservación del medio ambiente y el uso sustentable de los recursos naturales en armonía con el interés social; mantener el patrimonio natural de la Nación, velar por la protección y restauración de la diversidad biológica, garantizar la integridad del patrimonio genético y la permanencia de los ecosistemas;
- ✓ Promover la participación de la comunidad en la formulación de políticas para la protección del medio ambiente y manejo racional de los recursos naturales; y,
- ✓ Garantizar el acceso de las personas naturales y jurídicas a la información previa a la toma de decisiones de la administración pública, relacionada con la protección del medio ambiente”. Se quisiera entender que el Estado ecuatoriano ha asumido con responsabilidad estas graves obligaciones, sin embargo, por lo que se ha podido observar en las principales ciudades del país, y en casi todo el Ecuador, el irrespeto a la Ley parece ser casi algo natural y por más que se diga, y lo neguemos, siempre existe en nosotros algo de corrupto que busca saltarse lo establecido o normado, pero ese patrón de conducta en el caso de los ecuatorianos nace desde muy arriba, puesto que muchos funcionarios públicos se han enriquecido a costa de la contaminación ambiental en especial en la zonas de explotación petrolera, haciendo caso omiso lo establecido en la norma jurídica de protección ambiental.

En resumidas cuentas la Ley de Gestión Ambiental, expedida el 10 de septiembre del 2004, codificación con el No. 19 y publicada en el Registro Oficial Suplemento No. 418, “establece los principios y directrices de política ambiental; determina las obligaciones, responsabilidades, niveles de participación de los sectores público y privado en la gestión ambiental y señala los límites permisibles, controles y sanciones en esta materia”.

### 2.1.2.5 Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental

Esta Ley fue publicada en el Registro Oficial Suplemento 418, de fecha 10 de septiembre del 2004 y se encuentra en vigencia, tiene como objetivo primordial prevención y control de la contaminación ambiental especialmente del aire. Según el Art. 1 de la Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental. (2004), *“Queda prohibido expeler hacia la atmósfera o descargar en ella, sin sujetarse a las correspondientes normas técnicas y regulaciones, contaminantes que, a juicio de los Ministerios de Salud y del Ambiente, en sus respectivas áreas de competencia, puedan perjudicar la salud y vida humana, la flora, la fauna y los recursos o bienes del Estado o de particulares o constituir una molestia”*; en relación a la protección del agua el Art. 6 de la Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental. (2004), señala: *“Queda prohibido descargar, sin sujetarse a las correspondientes normas técnicas y regulaciones, a las redes de alcantarillado, o en las quebradas, acequias, ríos, lagos naturales o artificiales, o en las aguas marítimas, así como infiltrar en terrenos, las aguas residuales que contengan contaminantes que sean nocivos a la salud humana, a la fauna, a la flora y a las propiedades”*; de igual forma para proteger el suelo el Art. 10 de la Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental. (2004), indica: *“Queda prohibido descargar, sin sujetarse a las correspondientes normas técnicas y regulaciones, cualquier tipo de contaminantes que puedan alterar la calidad del suelo y afectar a la salud humana, la flora, la fauna, los recursos naturales y otros bienes”*. (Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental que emana de las fábricas e industrias, 2004)

La Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental, es el conjunto de normas y políticas que el Estado de establecer, observar y cumplir para precautelar la buena utilización y conservación de los recursos naturales del país, que arbitre las medidas de un justo equilibrio entre su desarrollo tecnológico y el uso de los recursos del ambiente, en pro del bienestar individual y colectivo. Este cuerpo legal, prevé la protección del ambiente a través de la creación y participación del Ministerio del Medio Ambiente y otras organizaciones e instituciones, a las que se le encarga la planificación racional del uso de los recursos agua, aire y suelo, a nivel nacional, para prevenir y controlar la contaminación ambiental.

Este comité interinstitucional, está integrado por las autoridades del más alto nivel: El Ministro del Ambiente quien lo presidirá, el de Salud, el de Recursos Naturales y Energéticos, el de Agricultura y Ganadería, el de Defensa Nacional, el de Industrias, el de Comercio e Integración y el Presidente del Consejo Nacional de Desarrollo. Se establecen también organismos ejecutivos que, se relacionan con el uso del agua, la contaminación y control del espacio aéreo,



en materia de aéreo navegabilidad, la prevención y control de la contaminación de suelos, la instalación de nuevas industrias y otras actividades de carácter laboral, el control de la contaminación ambiental ocasionada por la circulación de automotores, la planificación y ejecución de programas educativos sobre el control de contaminación ambiental en escuelas y colegios, la prevención y control de la radiación ionizante, o isótopos radioactivas en usos industriales, o cualquier otro tipo de actividades que constituyan riesgos de contaminación o exposición radioactiva. A las Universidades y Escuelas Politécnicas, le concierne la investigación sobre la contaminación ambiental, en cuanto dispongan de medios técnicos y científicos apropiados para dicha actividad.

En lo relativo a la prevención y control la contaminación de las aguas se establece que se prohíbe descargar aguas residuales, sin sujetarse a las correspondientes normas técnicas y regulaciones, a las redes de alcantarillado, o en las quebradas, acequias, ríos, legos naturales o artificiales, o en aguas marítimas; así como infiltrar en terrenos las aguas residuales que contengan contaminantes que sean nocivos a la salud humana, a la fauna, a la flora y a las propiedades

#### **2.1.2.6 Ley Minera**

(Ley de Minería, 2010)

La explotación minera (recursos no renovables) en el Ecuador ocurrida a gran escala a partir de la década de los 70 ha sido provocada por un conjunto de fuerzas económicas denominado transnacionales, sistema económico internacional que no ha sido compatible con la preservación del medio ambiente, porque la explotación de los recursos no renovables como es el caso de la minería, ha ocasionado daños en los ecosistemas, y en la salud, que son irreversibles.

La explotación petrolera en las zonas especialmente de la Amazonía ecuatoriana constantemente ha matado a la flora, fauna, aniquilado la cultura, y traído consigo las enfermedades a las personas y despojándolas de sus comunidades, de sus bosques y aguas.

En el Ecuador la explotación minera en gran escala nunca ha sido realizada por gente de nuestro propio país; el coloniaje fue opresivo contra la cultura y contra la vida; se ha perdido gran parte de nuestra riqueza natural y humana durante la feroz historia; muestra de ello es la explotación de oro que se realiza en la zona de Zaruma y Portovelo, específicamente en el río Puyango, donde el oro es extraído por medio de un proceso mecanizado basado en varios relaves con minerales tales como el mercurio, plomo, manganeso y varios cianuros, que al final son vertidos al río, envenenando el agua y matando toda la vida acuática en la zona, afectando a la salud de los residentes más cercanos, deteriorando las condiciones de vida de los agricultores de subsistencia en comunidades cercanas al río Puyango.

A no dudar las Industrias mineras y petroleras que han funcionado a lo largo de la nueva historia Republicana del Ecuador han restringido y violado el derecho a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado, han vulnerado los derechos de los trabajadores; siendo siempre las empresas transnacionales las más beneficiadas. Lo que no es posible, es demandar después de 30 años de explotación a esas empresas norteamericanas y occidentales, que no existen con ese nombre, lo que sí existe es un pasivo de contaminación ambiental que venimos arrastrando durante décadas.

La Ley Minera que fue publicada en el Registro Oficial No. 517, del jueves 29 de Enero del 2009, tiene como objetivo

*“Normar el ejercicio de los derechos soberanos del Estado Ecuatoriano, para administrar, regular, controlar y gestionar el sector estratégico minero, de conformidad con los principios de sostenibilidad, precaución, prevención y eficiencia. Se exceptúan de esta Ley, el petróleo y demás hidrocarburos. El Estado podrá delegar su participación en el sector minero, a empresas mixtas mineras en las cuales tenga mayoría accionaria, o a la iniciativa privada y a la economía popular y solidaria, para la prospección, exploración y explotación, o el beneficio, fundición y refinación, si fuere el caso, además de la comercialización interna o externa de sustancias minerales”. (Ley de Minería, 2010).*

Esta Ley, determina el marco legal adecuado para administrar nuestros recursos con responsabilidad, con medidas de exploración y explotación sustentables, en beneficio del país y de las comunidades; prioriza el desarrollo de las localidades donde se realice la actividad minera; prevé que las regalías se destinen a proyectos productivos y de desarrollo local

sustentable; prevalece la mano de obra de los residentes en las localidades y zonas aledañas; determina un procedimiento especial de consulta a los pueblos, promoviendo la participación ciudadana, a fin de incorporar criterios de la comunidad a la gestión social y ambiental de un proyecto minero en toda sus fases, partiendo del principio de legitimidad y representatividad.

De acuerdo al Art. 57 de la Ley Minera,

*“La explotación ilegal o el comercio clandestino de sustancias minerales, calificado por la autoridad administrativa, será sancionado con el decomiso de la maquinaria, equipos y los productos objeto de la ilegalidad y el cobro de un valor equivalente al total de los minerales extraídos ilegalmente, sin perjuicio de las acciones penales que se deriven de estas infracciones. Sanciones que serán aplicadas a todo sujeto minero. Se garantiza el debido proceso.*

*Las afectaciones al ambiente y el daño al ecosistema y biodiversidad producidos a consecuencia de la explotación ilícita o invasiones, serán considerados como agravantes al momento de dictar las resoluciones respecto del amparo administrativo”.*

La Ley Minera determina que no se podrá realizar explotación minera en lugares declarados como áreas protegidas y se establecen reglas para la preservación del entorno natural, el tratamiento del agua, reforestación, conservación de la flora, fauna, manejo de desechos y precauciones para evitar la contaminación del suelo, agua y aire; se determinan auditorías y verificaciones técnicas respecto de la producción, con informes semestrales que deben entregar las empresas mineras, que podrían ser realizados por las Universidades y Escuelas Politécnicas, y finalmente por primera vez en la historia del país, que la actividad minera artesanal y de pequeña minería, tendrá protección del Estado para estos sectores, sin que ello les exima de las obligaciones que les compete.

El Art. 82 de la Ley Minera, dice:

*“ Los estudios de impacto ambiental y los planes de manejo ambiental, deberán contener información acerca de las especies de flora y fauna existentes en la zona, así como realizar los estudios de monitoreo y las respectivas medidas de mitigación de impactos en ellas”.*

Con este artículo lo que se trata como se dijo en párrafos anteriores, es conservar la flora y la fauna. De igual forma el Art. 84 de la Ley Minera, señala: “Las actividades mineras en todas sus fases, contarán con medidas de protección del ecosistema, sujetándose a lo previsto en la Constitución de la República del Ecuador y la normativa ambiental vigente”; mientras que esta norma protege al ecosistema.

Mientras que el Art. 86 de la Ley Minera, expresa:

*“Para todos los efectos legales derivados de la aplicación de las disposiciones del presente artículo y de la normativa ambiental vigente, la autoridad legal es el Ministerio del Ambiente.*

*Para los delitos ambientales, contra el patrimonio cultural y daños a terceros se estará a lo establecido en la Constitución de la República del Ecuador y en la normativa civil y penal vigente.*

*El incumplimiento de las obligaciones contenidas en este Capítulo, dará lugar a las sanciones administrativas al titular de derechos mineros y poseedor de permisos respectivos por parte del Ministerio Sectorial, sin perjuicio de las acciones civiles y penales a que diere lugar. Las sanciones administrativas podrán incluir la suspensión de las actividades mineras que forman parte de dicha operación o la caducidad.*

*El procedimiento y los requisitos para la aplicación de dichas sanciones estarán contenidos en el reglamento general de la Ley”.*

Este artículo determina cual es la autoridad ante la cual se puede entablar acciones administrativas, cuando de la actividad minera se produzca daños al medio ambiente, en este caso la autoridad a donde se debe denunciar un daño ambiental es el Ministro del Ambiente.

#### **2.1.2.7 Ley de Hidrocarburos**

Esta Ley fue expedida mediante Decreto Supremo 2967, publicada en el Registro Oficial 711, de fecha 15 de noviembre de 1978, está vigente y su última reforma se lo realizó el 27 de julio

del 2010. La Ley de Hidrocarburos tiene como objetivo primordial regular la exploración, explotación petrolera y la protección y conservación del medio ambiente; *“Esta normatividad comprenderá lo concerniente a la prospección, exploración, explotación, refinación, industrialización, almacenamiento, transporte y comercialización de los hidrocarburos y de sus derivados, en el ámbito de su competencia”*. Uno de los objetivos centrales de esta Nueva ley, es el de recuperar la soberanía y la propiedad de los hidrocarburos.

El Estado debe incentivar a las empresas a que utilicen técnicas ecológicas de explotación hidrocarburíferas, e incorporar al sector privado a las tareas ambientales y ayudar al Estado a financiarlas; un gran ejemplo, es lo que el actual Gobierno del Ecuador trata de hacer, que consiste en mantener el Yasuní como el pulmón del planeta, debido a su selva virgen, zona de mayor biodiversidad del planeta con más 644 especies de árboles y una incalculable riqueza en oro negro, que al ser explotado las consecuencias para la naturaleza, para la vida humana y ecológica no solo del Ecuador sino del mundo entero sería un total castigo.

En nuestro país, desde el inicio de la actividad petrolera, el sistema jurídico ecuatoriano ha estado caracterizado por asegurar una situación de desigualdad material en los ámbitos económicos, sociales y ambientales, a través de la celebración de tratados y contratos comerciales injustos entre el Estado y las compañías privadas nacionales o transnacionales.

En esa estrategia, el sistema jurídico ecuatoriano ha cumplido una función de minimizar el aprovechamiento de los recursos a favor del Ecuador, mermando su capacidad soberana, una injusta participación del Estado en el aprovechamiento económico, débiles obligaciones tributarias para las empresas, injusto tratamiento en las relaciones laborales, una inocua aplicación de las obligaciones ambientales, etc. En efecto, antes de ser publicada la Ley Reformatoria a la Ley de Hidrocarburos (27 de Julio de 2010, Registro Oficial No. 244) las políticas de explotación petrolera estaban dirigidas a favorecer la participación de la empresa privada en la explotación del petróleo, para eso las políticas institucionales posibilitaron la entrega de campos petroleros mediante contratos de participación o explotación en donde el Estado ecuatoriano recibía tan solo regalías por la explotación del petróleo sin contar con la participación y menos con el consentimiento de las comunidades y poblaciones del área de influencia donde se localizaban estos proyectos. Estas poblaciones se vieron mermadas no sólo a disentir con las actividades que eran incompatibles con sus modos de vida sino también imposibilitadas a participar de los beneficios de la actividad petrolera

La motivación principal de la reforma de la Ley de hidrocarburos era la creación de un marco jurídico que permita reformar los contratos petroleros en donde el Estado ecuatoriano mantuviera una utilidad en los términos que estipula la Constitución. En relación a la reforma institucional del sector hidrocarburífero, la reforma permite que el Ministerio sectorial sea el que ejecute las políticas y sea el ente rector en materia hidrocarburífera, facultades que anteriormente estaban delegadas a Petroecuador. Se creó la Agencia de Regulación y el control hidrocarburífero, quien realizará el control y fiscalización de las actividades hidrocarburíferas en lugar de la actual Dirección Nacional de Hidrocarburos DNH.

La reforma establece que las operadoras de la exploración, explotación, industrialización y comercialización podrán ser públicas, mixtas y privadas, en el orden establecido en la constitución. Pero el punto más controversial es que estas adjudicaciones se las realizará a través de un comité de adjudicaciones.

Para hacer viable el nuevo modelo de contrato de prestación de servicios, se determina el pago de una tarifa por servicios independiente del precio del petróleo que incluye la amortización de la inversión, los costos y gastos, y una utilidad razonables en relación al riesgo incurrido. Podrá existir una tarifa adicional para privilegiar producciones provenientes de actividades que busquen impulsar el descubrimiento de nuevas reservas o la implementación de nuevas técnicas que mejoren la producción existente. Otro punto controversial en esta reforma es la inclusión de la disposición de un margen de soberanía para el Estado del 25% de los ingresos brutos de la actividad. Adicionalmente se incluye la obligatoriedad del cumplimiento de las inversiones comprometidas mediante la presentación de garantías.

Las reformas complementarias también incluyen cambios en el porcentaje de la distribución de utilidades a trabajadores y a proyectos de inversión social mediante los Gobiernos Autónomos Descentralizados.

En el tema ambiental introduce una causal de caducidad cuando se produzcan daños al ambiente y que estos no sean reparados; en conclusión la Ley Reformatoria a la Ley de Hidrocarburos tiene como objetivo recuperar la soberanía y la propiedad de los hidrocarburos, sin embargo, los textos incluidos en la expedición de estas reformas no nos muestran un claro cambio de modelo en las relaciones Estado-empresa; por el contrario, todos los esfuerzos desarrollados

dentro de la Asamblea Constituyente se están poniendo en riesgo debido a la flexibilidad con que se pretende incorporar la gestión de las empresas privadas en la explotación de los recursos, lo cual no evidencia una cultura de democracia responsable en una época en donde se habla mucho de gobernabilidad, no se ha evidenciado una incorporación de los mandatos constitucionales en la reforma a la Ley, pues se sigue manejando el criterio de reducir el ámbito de derechos, la plurinacionalidad y el Sumak Kawsay en la gestión de los recursos naturales.

#### **2.1.2.8 Ley Orgánica de Salud**

Denominada Ley 67, publicada en el Registro Oficial, Suplemento 423 de fecha 22 de diciembre del 2006, se encuentra en vigencia y su última reforma se lo realizó el 4 de marzo del 2011. La Ley Orgánica de Salud,

*“Tiene como finalidad regular las acciones que permitan efectivizar el derecho universal a la salud consagrado en la Constitución de la República y la ley”. La autoridad sanitaria que le corresponde ejercer las funciones de rectoría en salud es el Ministerio de Salud Pública, entidad que según el Art. 6, ordinal 22, de la Ley Orgánica de Salud, (2011), tiene la obligación de: “Regular, controlar o prohibir en casos necesarios, en coordinación con otros organismos competentes, la producción, importación, comercialización, publicidad y uso de sustancias tóxicas o peligrosas que constituyan riesgo para la salud de las personas”; pero también tiene facultad para establecer políticas que vayan a favor de la salud y seguridad ambiental, así lo señala el Art. 95, de la Ley Orgánica de Salud, (2011),*

*La autoridad sanitaria nacional en coordinación con el Ministerio de Ambiente, establecerá las normas básicas para la preservación del ambiente en materias relacionadas con la salud humana, las mismas que serán de cumplimiento obligatorio para todas las personas naturales, entidades públicas, privadas y comunitarias”. (Ley Orgánica de Salud, 2011)*

El Estado a través de los organismos competentes y el sector privado está obligado a proporcionar a la población, información adecuada y veraz respecto del impacto ambiental y sus consecuencias para la salud individual y colectiva”. Los efectos sobre la salud y el medio ambiente causado por las alteraciones realizadas por el ser humano son generalmente desconocidos y en algunas ocasiones imposibles de conocer. Al respecto la Declaración de Alcalá afirma lo siguiente "la controversia es la norma cuando del reconocimiento de los efectos

ambientales se derivan consecuencias económicas importantes y posibles efectos para la salud"; es aquí donde encuentra asidero el principio precautorio del derecho ambiental contenido en la Declaración de Río sobre Medio Ambiente y Desarrollo del año 1992, el cual establece, que cuando exista peligro de daño grave o irreversible, la falta de certeza científica absoluta no deberá utilizarse como razón para postergar la adopción de medidas eficaces en función de los costos para impedir la degradación del ambiente; en este sentido, la Ley Orgánica de Salud es un cuerpo legal donde se estipula los principales deberes del Estado en relación a la salud individual y colectiva de quienes habitan en el Ecuador. (Ley Orgánica de Salud, 2011).

La Ley Orgánica de la Salud, estipula normas que al ser cumplidas de seguro que la preservación y cuidado del medio ambiente sería una realidad, pero lastimosamente en nuestro país, la mayor parte de Leyes e incluso la misma norma Constitucional es violado por propios y extraños, para citar un ejemplo tenemos la presencia de fábricas y gasolineras en plena urbe en casi todo el territorio ecuatoriano contaminando y poniendo en peligro la vida humana y el medio ambiente, todo esto a vista y paciencia del Estado y la sociedad.

#### **2.1.2.9 Ley Forestal y de Conservación de Áreas Naturales y Vida Silvestre**

En el Ecuador como en muchos países del mundo, se ha hecho evidente la preocupación por la conservación y/o el uso racional de los recursos naturales y, consecuentemente se ha dado pasos realmente importantes en materia de política nacional ambiental, seguida de la elaboración de la normatividad básica para promover la conservación de la diversidad biológica y de las áreas naturales protegidas. En el Ecuador las áreas naturales protegidas superan las treinta dentro de las cuales figuran los parques nacionales del Sangay, Galápagos, Sangay, Yasuní; las reservas biológicas de Limoncocha, Galápagos, Antisana; las reservas ecológicas de Arenillas, El Ángel, de Cayambe-Coca, Cotacachi-Cayapas; las reservas ecológicas de Mache-Chindul y Manglares Churute; la reserva geobotánica de Pululahua; Ika zona de producción faunística de Chimborazo, Cuyabeno; los refugios de vida silvestre de las Islas del Corazón y Santa Clara, y las áreas de recreación nacional del Boliche y Parque-Lago, estas son algunas zonas del Ecuador que se caracterizan por ser áreas de importancia para la conservación árboles nativos, reptiles, aves y animales que por la tala indiscriminada de los bosques, la exploración del petróleo y sus derivados se han visto amenazadas, destruyendo el ecosistema y exterminando algunas especies que han sido únicas en el mundo. (Ley Forestal y de Conservación de Areas Naturales y Vida Silvestre, 2004)



Esta Ley a igual que la (Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental que emana de las fábricas e industrias, 2004), fue publicada en el Registro Oficial Suplemento 418, de fecha 10 de septiembre del 2004 y se encuentra en vigencia. La Ley Forestal y de Conservación de Áreas Naturales y Vida Silvestre es un cuerpo legal que de acuerdo al Art. 5. Literales b, d, y f , le faculta al Ministerio del Ambiente para entre otras atribuciones,: *“Velar por la conservación y el aprovechamiento racional de los recursos forestales y naturales existentes”; “Fomentar y ejecutar las políticas relativas a la conservación, fomento, protección, investigación, manejo, industrialización y comercialización del recurso forestal, así como de las áreas naturales y de vida silvestre”; y, “Administrar, conservar y fomentar los siguientes recursos naturales renovables: bosques de protección y de producción, tierras de aptitud forestal, fauna y flora silvestre, parques nacionales y unidades equivalentes y áreas de reserva para los fines antedichos”*. Analizando esta normativa se puede señalar que este cuerpo legal tiene como prioridad la protección y conservación forestal, ecológica, de la flora y la fauna, de la vida silvestre y biológica; para ello prevendrá y controlará las acciones que van en contra de estos postulados a través del establecimiento de sanciones y penas que van de lo pecuniario hasta la privación de la libertad.

#### **2.1.2.10 Código Civil**

Este cuerpo legal que fue publicado en el Registro Oficial Suplemento 46, de fecha 24 de junio del 2005, y su última reforma se lo realizó el 10 de mayo del 2011. En el Libro II del Código Civil se establece las normas referentes a los bienes, a su dominio, posesión, uso, goce y limitaciones; dentro de los bienes se habla acerca de los bienes corporales o incorporeales; los corporales a su vez se subdividen en muebles e inmuebles. Los bienes inmuebles se refieren a aquellas cosas que no pueden transportarse de un lugar a otro, como las tierras y minas, y las que adhieren permanentemente a ellas, como los edificios y los árboles. El artículo 599, del Código Civil señala: *“El dominio, que se llama también propiedad, es el derecho real en una cosa corporal, para gozar y disponer de ella, conforme a las disposiciones de las leyes y respetando el derecho ajeno, sea individual o social”*. (Código Civil, 2013) Es decir, que una persona que unge como propietario de una fábrica, tiene el derecho de gozar de este derecho, pero tiene la obligación de prever y controlar los actos que pueden afectar el derecho de otra persona, por ejemplo el derecho a vivir en un ambiente sano ecológicamente.

En el Libro Tercero del Código Civil, se hace alusión a las obligaciones, mismas que de acuerdo al artículo 1486 son civiles o meramente naturales.

*“Civiles, las que dan derecho para exigir su cumplimiento. Naturales, las que no confieren derecho para exigir su cumplimiento; pero que, cumplidas autorizan para retener lo que se ha dado o pagado en razón de ellas.” (Código Civil, 2013)*

Por tanto, y al considerar que un contrato legalmente celebrado es una ley para los contratantes, y no puede ser invalidado sino por su consentimiento mutuo o por causas legales; los contratantes en el caso de un contrato petrolero tienen la obligación de reparar el daño ambiental causado e indemnizar a quienes por causa de este daño se vieron afectados a su salud o intereses. *“La indemnización de perjuicios comprende el daño emergente y el lucro cesante, ya provengan de no haberse cumplido la obligación, o de haberse cumplido imperfectamente, o de haberse retardado el cumplimiento”*. Las normas establecidas en el Código Civil en relación al daño ambiental son preventivas, disuasorias, represivas y compensatorias, que obliga al contaminador o degradador a restaurar o indemnizar el daño causado, entendiendo que el daño indemnizable debe necesariamente ser significativo, pues no todos los cambios en la calidad o cantidad de los recursos naturales deben considerarse daños y dar lugar a responsabilidad, su efectividad estará sujeta a la clara identificación del agente contaminador, a la cuantificación del daño acontecido y al establecimiento del vínculo causa - efecto entre el daño ocurrido y el presunto agente creador del mismo.

La responsabilidad ambiental debe abarcar no solo los daños acaecidos contra el ambiente incluyendo la biodiversidad, sino que debe conocer al mismo tiempo los daños tradicionales, aquellos que recaen sobre la esfera de los particulares, sea daños patrimoniales y extrapatrimoniales y que se derivan del hecho degradador o contaminador del ambiente. Es importante que el régimen abarque y tutele de una manera eficiente y efectiva, y bajo parámetros de razonabilidad y proporcionalidad, la cuantificación del daño moral ambiental y del daño moral colectivo.

Finalmente, la responsabilidad civil ambiental debe ser necesariamente de carácter solidario; de esta forma, lo ideal es que todos y cada uno de las personas naturales y jurídicas que participaron, tanto en la creación del riesgo, como en la consecución de los daños, respondan solidariamente a la hora de compensar o bien indemnizar, el daño acontecido.

En relación al daño ambiental el Código Civil ecuatoriano establece que toda persona natural o jurídica, pública o privada, nacional o extranjera tiene la obligación de reparar el daño que

produjo al ambiente ya sea por malicia o negligencia, razón por la cual dicho responsable tendrá la obligación de realizar acciones positivas o negativas o de indemnizar a los perjudicados para de esta forma restablecer o al menos disminuir los efectos negativos producidos. Esta responsabilidad civil nace de uno de los principios del derecho ambiental el mismo que menciona que es responsabilidad del contaminador pagar por los daños que causa, por tanto el Código Civil ecuatoriano al tratarse de daño ambiental nos permite ejecutar una acción, cumplir una obligación, o hacer nacer o extinguir un derecho. Esto implica a señalar que quien cause daño o provoque un delito ambiental en materia civil deberá reparar o resarcir el daño causado a la naturaleza, indemnizar a quienes por efectos de la contaminación fueron afectados en su salud y de esta manera se respeta o se viola los derechos de la naturaleza y de las personas.

#### **2.1.2.11 Código Penal**

En la legislación Ambiental Ecuatoriana se establecían solamente sanciones de carácter administrativas y civiles, por alguna infracción de tipo ambiental; es decir, que si una persona natural o jurídica ocasionaba algún daño ambiental, en contra de un individuo o colectividad, se lo sancionaba sólo pecuniariamente y con multas que por regular no guardaban relación con la magnitud del daño ocasionado; De acuerdo con lo que señala el Art. 395, numeral 1, de la Constitución (2008):

*“El Estado garantizará un modelo sustentable de desarrollo, ambientalmente equilibrado y respetuoso de la diversidad cultural, que conserve la biodiversidad y la capacidad de regeneración natural de los ecosistemas, y asegure la satisfacción de las necesidades de las generaciones presentes y futuras”.*

El Código Penal ecuatoriano protege y castiga a quienes vayan en contra de la salud humana, de los bienes, del medio ambiente, de la flora, fauna, bosques, tierras protegidas, del potencial genético, de los recursos hidrobiológicos, de la biodiversidad; sin embargo, las multas y penas por enfermedad y muerte que contempla este cuerpo legal no va acorde con las consecuencias que pueden ocasionar en las personas y en la naturaleza. Las multas van de seis a ciento veinticinco miserables dólares para quienes a consecuencia del daño ambiental provoquen enfermedad o incapacidad; las penas van de dos a cinco años inclusive si por la contaminación ambiental se pierde una vida humana, situación que no la comparto porque el derecho a la vida es un derecho fundamental protegido por la Constitución y los Tratados Internacionales de

Derechos Humanos, por tanto, quien atente contra ella debe ser castigado con todo el regir de la Ley .

Las contravenciones en la legislación ecuatoriana están estipuladas el capítulo V del Título I del libro Tercero del (Código Penal, 2010) y señalan: *“Será sancionado con prisión de cinco a siete días, y multa de cuarenta y cuatro a ochenta y ocho dólares de los Estados Unidos de Norte América, todo aquel que:*

*a) Contamine el aire mediante emanaciones superiores a los límites permitidos de los escapes de los vehículos;*

*b) Acumule basura en la vía pública, en terrenos o en los frentes de las casas o edificios;*

*c) Haga ruido por falta de silenciador de su vehículo o a través de equipos de amplificación a alto volumen que alteren la tranquilidad ciudadana; o,*

*d) Arroje desperdicios o aguas contaminantes, destruya la vegetación de los parques o espacios verdes, en los casos en que tales actos no constituyan delito”.* Aspecto que de igual forma no lo comparto porque los gases que emanan los vehículos por los escapes son tóxicos, la acumulación de basura, el ruido, y la contaminación de espacios verdes y recreativos con desechos orgánicos e inorgánicos, puede provocar estrés, enfermedades que a su vez pueden causar incapacidades temporales y absolutas e inclusive la muerte, y no puede ser justo que el ordenamiento jurídico punible, prevea para estas contravenciones prisión de cinco a siete días, y multa de cuarenta y cuatro a ochenta y ocho dólares.

#### **2.1.2.12 El Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización**

Con la promulgación de la presente norma quedan derogadas varias disposiciones y Leyes entre las que figuran: la Ley Orgánica de Régimen Municipal, la Ley Orgánica de Régimen Provincial, la Ley Orgánica de Juntas Parroquiales Rurales entre otras. El Código Orgánico Organización Territorial, Autonomía y Descentralización (2010), según el Art. 4 literal d, tiene como fin *“la recuperación y conservación de la naturaleza y el mantenimiento de medio ambiente sostenible y sustentable”*, esto significa que mediante esta Ley los Gobiernos Autónomos descentralizados deben establecer políticas y proyectos que conlleven a evitar el deterioro de la

naturaleza, en especial del agua, suelo, aire y de las especies en extinción; por otra parte todo ciudadano que habita en el Ecuador, tienen la obligación de regular las actividades socioeconómicas, cuyo propósito estará enmarcado a proteger, conservar, restaurar y mejorar el medio. Pienso que para que esto sea una realidad, los alcaldes a través de la Asociación de Municipalidades del Ecuador (AME), deben firmar una Carta de Compromiso, que permita que a nivel nacional se apliquen proyectos de participación, información; proyectos medioambientales que a mediano plazo permitan construir un país mejor para vivir, más saludable y comprometido con el medioambiente, en este sentido, es preciso entender que el trabajo, colaboración y corresponsabilidad es de todos; es importante para conseguir una ciudad moderna, sostenible, integrada en todos y cada uno de nosotros como parte de nuestra vida propia.

En concordancia con la Constitución, esta Ley obliga a todos los ciudadanos a preservar el medio ambiente, y a cumplir con las políticas de regulación y control establecidas por la autoridad. De igual forma asigna responsabilidades a los Gobiernos Autónomos descentralizados en materia ambiental.

Este Código responsabiliza a los Gobiernos Autónomos descentralizados provinciales gobernar, dirigir, ordenar, disponer, u organizar la gestión ambiental, la defensoría del ambiente y la naturaleza, dentro de su jurisdicción; para cumplir esta función el Gobierno Provincial conjuntamente con los consejeros (alcaldes) deberán observar las políticas emitidas por la autoridad ambiental nacional. Para poder ser un organismo con capacidad para otorgar licencias ambientales deberán acreditarse obligatoriamente como autoridad ambiental, esta función pueden ejercerla los Gobiernos Autónomos descentralizados municipales dentro de su cantón, siempre y cuando acrediten o califiquen como autoridad ambiental.

En el ámbito cantonal esta Ley faculta a los gobiernos municipales establecer políticas y programas de gestión integral de desechos, a fin de eliminar los vertidos contaminantes en ríos, lagos, lagunas, quebradas, esteros o mar, aguas residuales provenientes de redes de alcantarillado, público o privado, así como eliminar el vertido en redes de alcantarillado; finalmente corresponde a los Gobiernos Autónomos descentralizados parroquiales rurales ejecutar actividades, programas, proyectos que conlleven a la preservación de la biodiversidad, protección del ambiente, al eficiente manejo sustentable de los recursos naturales y recuperación de ecosistemas frágiles; protección de las fuentes y cursos de agua; prevención y

recuperación de suelos degradados por contaminación, desertificación y erosión; forestación y reforestación con la utilización preferente de especies nativas y adaptadas a la zona; y, educación ambiental, organización y vigilancia ciudadana de los derechos ambientales y de la naturaleza. Bajo estas consideraciones, la legislación vigente y el compromiso de las empresas, industrias y población para reducir y controlar la contaminación de la atmósfera, del agua y del suelo, hace necesario la intervención de todos, dicha participación sería en realizar una evaluación y mantenimiento de las actividades, de los equipos instalados, y procesos, que permita medir los parámetros o focos de contaminación y si el caso amerita ir tomando correctivos para alcanzar el buen vivir de todas y todos los ecuatorianos.

Finalmente hay que tener conciencia y difundir que la degradación del medio ambiente es uno de los problemas mundiales más graves que enfrenta la sociedad moderna. El deterioro ambiental, a pesar de no tener fronteras geográficas, ni políticas, se presenta con diferentes matices según la realidad socioeconómica y las características ecológicas de los diferentes países y regiones: el desarrollo científico y tecnológico ha dado al hombre la capacidad de influir positiva y negativamente sobre la tierra; el ser humano ha dominado la naturaleza para satisfacer sus necesidades, lo cual ha producido un desequilibrio ecológico que afecta a todas las sociedades. El deterioro ambiental es el resultado de un proceso, en el que han prevalecido los intereses económicos inmediatos sobre las consideraciones ambientales, así, las necesidades de resolver los problemas de alimentación y otros satisfactores básicos se han combinado con acciones depredatorias e irresponsables respecto a los recursos naturales, el uso de la tecnología ha sido más bien aplicado para obtener mayores y más rápidas ganancias y ha sido sólo en las últimas décadas cuando la tecnología se ha aplicado para revertir los daños y/o para prevenir los efectos nocivos sobre el medio ambiente.

El deterioro del medio ambiente, producto de la explotación irracional de los recursos naturales y de la excesiva contaminación, pone en riesgo no solamente la viabilidad de un desarrollo en el largo plazo, sino que amenaza la vida misma del planeta.

### **2.1.2.13 Legislación comparada en relación a los Derechos de la Naturaleza**

La protección del ambiente es uno de los objetivos que ha tenido mucho interés en los últimos años de parte de los estados. Esta preocupación se ha logrado materializar en las distintas

Constituciones y disposiciones legales internas en las cuales se ha tratado de reflejar la demanda de los movimientos sociales y organizaciones políticas que han demandado un mayor control del Estado en la regulación y control de las zonas intervenidas por el desarrollo, en especial por aquellas actividades de extracción de recurso del subsuelo.

Según la Fundación Regional de Asesoría en Derechos Humanos, (2009):

*“La región Andina posee como patrimonio natural algunas de las zonas mejor conservadas de biodiversidad del planeta en donde confluyen variedades de ecosistemas los cuales han sido duramente golpeados por la explotación irracional de recursos naturales que han provocado pérdida de fauna y flora y contaminación de los elementos esenciales de la naturaleza, ante lo cual los estados no han sabido responder con políticas de desarrollo que tengan sustento en una forma alternativa que priorice la naturaleza por encima del capital natural, esto se debe seguramente a que la explotación de recursos extractivos es la forma más cómoda de financiar sus presupuesto estatales. Sin embargo, en los últimos años se ha fortalecido una corriente de conservación de los recursos naturales a través de proyectos de compensación económica, como el mercado del carbono a propósito del Protocolo de Kyoto y otras formas de compensación económica por conservación, ejemplo, la iniciativa Yasuní en el Ecuador-. Esta preocupación por desarrollar procesos económicos de desarrollo sostenibles ha sido puesta de manifiesto en forma más notable en algunas de las reformas constitucionales que se han venido generando en la región Andina a propósito del establecimiento de gobiernos progresistas con tendencias de izquierda como ha sucedido en los casos de Venezuela, Ecuador y Bolivia, a excepción de Colombia y Perú, donde la tendencia del desarrollo del derecho ambiental sigue siendo de la época del 90, que se caracteriza por ser bastante declarativa pero poco eficaz, en razón de su contraste con el régimen de desarrollo económico.*

*De su parte, España ha experimentado un notable desarrollo de su legislación ambiental, la misma que está vinculada a una nueva organización política y económica propuesta por la Unión Europea que demanda mayores controles y restricciones, sobre todo en las importaciones y en la necesidad de que los Estados Partes asuman compromisos concretos de reducir sus emisiones de CO2 a la atmosfera y contribuyan al desarrollo sustentable, proyecto que parecería inconsistente si tomamos en cuenta la dinámica con que actúan las empresas españolas en los estados de la región andina.” (Pp. 45-46).*

En base a lo señalado se puede mencionar que en sus orígenes los Derechos de la Naturaleza se da de manera indirecta a través de normas encargadas de regular los recursos naturales, las mismas que no fueron emitidas en función de la protección ambiental, pero que por la materia que regulaban tenían una relevancia ambiental casual. Sin embargo, las Constituciones de Perú, Bolivia y España, obligan al Estado a no verle a la Naturaleza como un recurso, sino como un sujeto cuya existencia es indispensable para la vida de ser humano.

**PERÚ.-** El principal cuerpo normativo de derecho ambiental en Perú lo constituye la Ley General del Ambiente, esta Ley es la norma ordenadora del marco normativo legal para la gestión ambiental en el Perú. Establece los principios y normas básicas para asegurar el efectivo ejercicio del derecho a un ambiente saludable, equilibrado y adecuado para el pleno desarrollo de la vida, así como el cumplimiento del deber de contribuir a una efectiva gestión ambiental y de proteger el ambiente, así como sus componentes, con el objetivo de mejorar la calidad de vida de la población y lograr el desarrollo sostenible del país

**BOLIVIA.-** la principal legislación en materia ambiental es la Ley No. 1333 del Medio Ambiente que tienen como objetivo principal establecer los mecanismos de la planificación ambiental; los medios de control y seguimiento de la calidad ambiental; el manejo integral y sostenible de los recursos en el nivel de cuencas y otras unidades geográficas. De igual manera, la Ley determina los derechos y obligaciones de las personas individuales y colectivas en torno a la calidad del ambiente; los factores que ocasionan degradación y la prevención de desastres naturales. Establece el requerimiento de evaluación de impacto ambiental para la ejecución de inversiones y actividades susceptibles de impactar en el ambiente.

**ESPAÑA.-** El análisis sobre la normativa ambiental en España se vuelve bastante particular, debido a que dentro de su jurisdicción territorial no existe el nivel de extracción de recursos naturales como se mantiene en Bolivia, Ecuador y Perú. En efecto, las normas relacionadas a hidrocarburos o minería casi no aparecen, y si las hay se refieren de forma general al transporte, comercialización, uso o disposición final de estos recursos naturales, que por lo general llegan hasta este país de forma industrial. Sin embargo existe una legislación bastante abultada sobre parámetros de calidad, límites de emisión, vertidos, etc., que están establecidos generalmente en Reglamentos.



España posee cuatro niveles de normativa ambiental, que tienen que ver con la forma como se han repartido las competencias sobre la materia, en efecto se establecen cuatro planos: nivel comunitario (con directivas y decisiones de la Comunidad Europea y tratado internacionales firmados por la Comunidad Europea), nivel estatal (leyes y reglamentos), nivel autonómico (leyes y reglamentos) y nivel local (reglamentos).

Algunas de las categorías de protección ambiental como la participación, consulta previa o derecho al agua, por ejemplo, no tiene normas específicas, en algunos casos la normativa es transversal y se aplica en los diversos ámbitos de protección ecosistémica. También encontramos algunas Directivas que son más bien de carácter europeo, en las cuales se fijan los compromisos que los estados de la Comunidad deben conseguir dentro de las actividades ambientales.

El Derecho ambiental, en el ordenamiento jurídico español, es gran medida una transposición u obra directa del Derecho comunitario ambiental que se desarrolla en la Unión Europea. Existe una abundante pero dispersa legislación referente a la contaminación de las aguas (aguas subterráneas, aguas continentales, aguas residuales, etc.).

#### **2.1.2.14 Estudio Comparado del Derecho a Vivir en un Ambiente Sano Ecológicamente Equilibrado.**

El derecho al ambiente sano es un derecho que está consagrado en casi todas las constituciones del mundo así tenemos:

**ARGENTINA:** Todos los habitantes gozan del derecho a un ambiente sano, equilibrado, apto para el desarrollo humano y para que las actividades productivas satisfagan las necesidades presentes sin comprometer las de las generaciones futuras; y tienen el deber de preservarlo. El daño ambiental generará prioritariamente la obligación de recomponer, según lo establezca la Ley. Las autoridades proveerán a la protección de este derecho, a la utilización racional de los recursos naturales, a la preservación del patrimonio natural y cultural y de la diversidad biológica, y a la información y educación ambientales. Corresponde a la Nación dictar las normas que contengan los presupuestos mínimos de protección, y a las provincias, las necesarias para complementarlas, sin que aquéllas alteren las jurisdicciones locales. Se prohíbe

el ingreso al territorio nacional de residuos actual o potencialmente peligrosos, y de los radiactivos. (Constitución Nacional de la República de Argentina, 2005).

**PERÚ:** *Toda persona tiene derecho: A la paz, la tranquilidad, al disfrute del tiempo libre y al descanso, así como a gozar de un ambiente equilibrado y adecuado al desarrollo de su vida”.*

**VENEZUELA:**

*“Es un derecho y un deber de cada generación proteger y mantener el ambiente en beneficio de sí misma y del mundo futuro. Toda persona tiene derecho individual y colectivamente a disfrutar de una vida y de un ambiente seguro, sano y ecológicamente equilibrado. El Estado protegerá el ambiente, la diversidad biológica, genética, los procesos ecológicos, los parques nacionales y monumentos naturales y demás áreas de especial importancia ecológica. El genoma de los seres vivos no podrá ser patentado, y la ley que se refiera a los principios bioéticos regulará la materia. Es una obligación fundamental del Estado, con la activa participación de la sociedad, garantizar que la población se desenvuelva en un ambiente libre de contaminación, en donde el aire, el agua, los suelos, las costas, el clima, la capa de ozono, las especies vivas, sean especialmente protegidos, de conformidad con la Ley”.*

**CHILE:**

*La Constitución asegura a todas las personas: El derecho a vivir en un medio ambiente libre de contaminación. Es deber del Estado velar para que este derecho no sea afectado y tutelar la preservación de la naturaleza. La ley podrá establecer restricciones específicas al ejercicio de determinados derechos o libertades para proteger el medio ambiente;..... (Constitución Política de la República de Chile- Actualizada hasta la Ley 20.050 de 2005., 2005).*

## COLOMBIA:

*Todas las personas tienen derecho a gozar de un ambiente sano. La ley garantizará la participación de la comunidad en las decisiones que puedan afectarlo. El deber de Estado proteger la diversidad e integridad del ambiente, conservar las áreas de especial importancia ecológica y fomentar la educación para el logro de estos fines. (Constitución Política de la República de Colombia-Actualizada hasta el Decreto 2576 del 27 de Julio de 2005, 2005)*

El derecho a un medio ambiente equilibrado o sano, es indiscutible que constituye un derecho fundamental de la persona reconocido constitucionalmente en la mayoría de los países del mundo, por ello, debe ser estrictamente respetado.

El avance científico y la tecnología han hecho que este derecho esté siendo vulnerado, porque el hombre de estos tiempos con su vasto conocimiento, está en plena capacidad de destruir el medio ambiente si así lo quisiera.

Al igual que otros derechos, el derecho a gozar de un ambiente sano surge con la Declaración Universal de los Derechos Humanos en 1948. Por su parte, la Declaración de Lisboa de 1988 emitida dentro del marco de la “*Conferencia Internacional sobre garantías del Derecho Humano al Ambiente*”, exhortó a reconocer el derecho que tiene una persona a vivir en un ambiente sano y ecológicamente equilibrado, y a la vez sugirió a los Estados crear mecanismos jurídicos que hagan posible que cada individuo pueda ejercer y exigir sin impedimentos, el derecho a habitar en un medio ambiente saludable para el desarrollo de su vida.

Cuando hacemos un estudio de Derecho Comparado, encontramos que muchos Estados, de una manera u otra, reconocen el derecho al medio ambiente como un derecho fundamental. Esto ocurre, por ejemplo, en el caso de la Constitución argentina reconoce el derecho de la persona a un ambiente sano en su artículo 41; en la Constitución peruana de 1979, en su artículo 123 se reconoció expresamente como un derecho ciudadano, al derecho a habitar en un ambiente saludable y ecológicamente equilibrado. Más recientemente en 1993, se reconoce (actual Constitución peruana), el derecho al medio ambiente sano como un derecho fundamental de las personas en el artículo 2, inciso 22; por su parte, la Constitución venezolana reconoce el

derecho de la persona a un ambiente sano en su artículo 127, etc., en resumen hemos visto como existen normas nacionales e internacionales, que defienden y consolidan el derecho que tiene la persona humana a vivir en un medio ambiente sano. Es así que podemos llegar a la conclusión que el derecho a un ambiente sano ha dejado de ser asunto de uno o dos Estados, para pasar a ser un tema de envergadura mundial, un tema que por su importancia ha hecho posible que los Estados del mundo fomenten programas conjuntos dirigidos a la defensa de un derecho fundamental que hace y hará digna la vida del hombre. (Constitución Nacional de la República de Argentina, 2005)

### **2.1.3 Delitos ambientales**

#### **2.1.3.1 Delitos y Contravenciones Ambientales**

En la legislación Ambiental Ecuatoriana se establecían solamente sanciones de carácter administrativas y civiles, por alguna infracción de tipo ambiental; es decir, que si una persona natural o jurídica ocasionaba algún daño ambiental, en contra de un individuo o colectividad, se lo sancionaba sólo pecuniariamente y con multas que por lo regular no guardaban relación con la magnitud del daño ocasionado. En los actuales momentos y de acuerdo al Art. 395, numeral 1 de la Constitución,

*“El Estado garantizará un modelo sustentable de desarrollo, ambientalmente equilibrado y respetuoso de la diversidad cultural, que conserve la biodiversidad y la capacidad de regeneración natural de los ecosistemas, y asegure la satisfacción de las necesidades de las generaciones presentes y futuras.*

*Para ello el Estado adoptará las políticas y medidas oportunas que eviten los impactos ambientales negativos, cuando exista certidumbre de daño. En caso de duda sobre el impacto ambiental de alguna acción u omisión, aunque no exista evidencia científica del daño, el Estado adoptará medidas protectoras eficaces y oportunas.*

*La responsabilidad por daños ambientales es objetiva. Todo daño al ambiente, además de las sanciones correspondientes, implicará también la obligación de restaurar integralmente los ecosistemas e indemnizar a las personas y comunidades afectadas. Cada uno de los actores de los procesos de producción, distribución, comercialización y uso de bienes o servicios asumirá la responsabilidad directa de*

*prevenir cualquier impacto ambiental, de mitigar y reparar los daños que ha causado, y de mantener un sistema de control ambiental permanente. Las acciones legales para perseguir y sancionar por daños ambientales serán imprescriptibles.”*

Con la actual Constitución la naturaleza y el medio ambiente como parte de ella, son considerados sujetos de derecho protegidos por la Constitución, Tratados Internacionales y Leyes del Ecuador, por tanto la responsabilidad del Estado frente al daño ambiental es y debe ser inmediata; toda esta normativa constitucional de a poco permitirá que en nuestro País las ecuatorianas y ecuatorianos vivamos en un ambiente sano y ecológicamente equilibrado. Por estos derechos que la actual Constitución otorga a las personas y a la naturaleza, por la cantidad de infracciones y delitos de mayor escala que se producen y que atentan contra el medio ambiente y por ende con la vida humana, es que el Legislador se vio en la obligación de insertar dentro de la normativa penal las infracciones y delitos contra el medio ambiente.

El (Código Penal, 2010), de acuerdo al artículo 437.A, sanciona de dos a cuatro años de prisión a quien o quienes produzcan, introduzcan, depositen, comercialicen o tengan en su poder sustancias tóxicas o radioactivas que pongan en peligro la salud y vida de las personas y de la naturaleza; en este sentido y de acuerdo al Art. 3 de la Constitución de Montecristi (2010), obliga al Estado a *“proteger el patrimonio natural y cultural del país”*; es decir, es deber de los poderes públicos velar por la utilización racional de todos los recursos naturales para proteger y mejorar la calidad de vida, ello implica la necesidad de corregir el deterioro ambiental a causa de la generación de residuos peligrosos. Por otra parte y de acuerdo al Art. 15 de la Constitución de la República del Ecuador. (2008).

*“El Estado promoverá, en el sector público y privado, el uso de tecnologías ambientalmente limpias y de energías alternativas no contaminantes y de bajo impacto. La soberanía energética no se alcanzará en detrimento de la soberanía alimentaria, ni afectará el derecho al agua”.*

Se prohíbe el desarrollo, producción, tenencia, comercialización, importación, transporte, almacenamiento y uso de armas químicas, biológicas y nucleares, de contaminantes orgánicos persistentes altamente tóxicos, agroquímicos internacionalmente prohibidos, y las tecnologías y agentes biológicos experimentales nocivos y organismos genéticamente modificados perjudiciales para la salud humana o que atenten contra la soberanía alimentaria o los ecosistemas, así como la introducción de residuos nucleares y desechos tóxicos al territorio

nacional”. No obstante, la complejidad e importancia de los problemas derivados de la existencia y diversificación de los residuos peligrosos hace que en ciertas circunstancias, sea complicada su gestión y aplicación de la norma jurídica. Sin duda el manejo de residuos peligrosos ha adquirido un costo significativo para el mundo entero especialmente para los países desarrollados, para evitar esto la legislación ecuatoriana faculta a la autoridad judicial establecer medidas cautelares, como por ejemplo la suspensión inmediata de la actividad contaminante, así como la clausura definitiva o temporal del establecimiento que con su actividad esté contaminando la naturaleza y medio ambiente, sin perjuicio de otro tipo de responsabilidad que puede recaer sobre el responsable o propietario de la empresa y/o industria.

La actual sociedad ha desarrollado en gran medida medios industriales y científicos, los que han originado fuentes de contagio que han dañado el medio ambiente poniendo en peligro la existencia de la raza humana, exterminando y poniendo en peligro la supervivencia de las especies. Paralelamente la humanidad se ha beneficiado de la tecnología y se esperan aún más beneficios, por lo que la solución no es restringir o eliminar el progreso técnico, sino tratar de hacer coexistir éste con condiciones ambientales suficientes que permitan un desarrollo armónico y saludable del ser humano.

El derecho sirve para gobernar la conducta de los hombres, estableciendo deberes, derechos y obligaciones de mando en determinados momentos, es por ello que el jurista no puede, ni debe quedarse relegado en la preocupación por el medio ambiente y su deterioro. En este sentido la legislación ecuatoriana sanciona a quienes infringen las normas de protección ambiental, así lo determina el Art. 437-B del Código Penal. (2010), Cuando señala:

*“El que infringiere las normas sobre protección del ambiente, vertiendo residuos de cualquier naturaleza, por encima de los límites fijados de conformidad con la ley, si tal acción causare o pudiere causar perjuicio o alteraciones a la flora, la fauna, el potencial genético, los recursos hidrobiológicos o la biodiversidad, será reprimido con prisión de uno a tres años, si el hecho no constituyere un delito más severamente reprimido”. (Código Penal, 2010).*

Por otra parte el Art. 437c ibídem, expresa:

*“La pena será de tres a cinco años de prisión, cuando:*

- a) Los actos previstos en el artículo anterior ocasionen daños a la salud de las personas o a sus bienes;*
- b) El perjuicio o alteración ocasionados tengan carácter irreversible;*
- c) El acto sea parte de actividades desarrolladas clandestinamente por su autor; o,*
- d) Los actos contaminantes afecten gravemente recursos naturales necesarios para la actividad económica.”*

Sin duda que las actividades desarrolladas por el hombre, sean estas económicas, industriales, artesanales, agropecuarias, empresariales, etc., en cierto modo por el desarrollo de la ciencia y sobre todo de la tecnología son fuente permanente de contaminación. Tomando en consideración lo señalado surge la necesidad de tomar conciencia sobre la contaminación ambiental que éstas causan, para buscar soluciones y mantener el equilibrio ecológico y ambiental; en este sentido el (Código Penal, 2010), en su Art. 437-D, indica que cuando la acción contaminante produce la muerte de una persona, que vendría a ser homicidio inintencional, la pena es de tres meses a dos años y una multa de ocho a treinta y un dólares, sanción que no la comparto, porque la muerte desde mi punto de vista crítico no es inintencional, al contrario es intencional, porque el contaminante sabe a ciencia cierta que con su actividad está o posiblemente puede contaminar un río o un terreno que a futuro puede causar daño a la salud e inclusive la muerte de quien consuma ese líquido vital o ingiera los alimentos que produjo esa tierra. En lo que si comparto es que también debe ser sancionado no solo con tres años de prisión, sino con una sanción pecuniaria y civil el funcionario o empleado público que autorizó y permitió que una persona natural o jurídica, pública o privada, nacional o extranjera realice una actividad contaminante, porque al autorizar o permitir el acto se está convirtiéndose en cómplice y encubridor, es decir comete el delito de omisión. Para evitar todos estos agravios a las personas y a la pacha mama, el Art. 397 de Constitución de la República del Ecuador. (2010), señala:

El Estado se compromete a:

- 1. Permitir a cualquier persona natural o jurídica, colectividad o grupo humano, ejercer las acciones legales y acudir a los órganos judiciales y administrativos, sin perjuicio de su interés directo, para obtener de ellos la tutela efectiva en materia ambiental, incluyendo la posibilidad de solicitar medidas cautelares que permitan cesar la amenaza o el daño ambiental*

*materia de litigio. La carga de la prueba sobre la inexistencia de daño potencial o real recaerá sobre el gestor de la actividad o el demandado.*

- 2. Establecer mecanismos efectivos de prevención y control de la contaminación ambiental, de recuperación de espacios naturales degradados y de manejo sustentable de los recursos naturales.*
- 3. Regular la producción, importación, distribución, uso y disposición final de materiales tóxicos y peligrosos para las personas o el ambiente.*
- 4. Asegurar la intangibilidad de las áreas naturales protegidas, de tal forma que se garantice la conservación de la biodiversidad y el mantenimiento de las funciones ecológicas de los ecosistemas. El manejo y administración de las áreas naturales protegidas estará a cargo del Estado.*
- 5. Establecer un sistema nacional de prevención, gestión de riesgos y desastres naturales, basado en los principios de immediatez, eficiencia, precaución, responsabilidad y solidaridad. (Constitución de la República del Ecuador, 2008)*

La extinción es en realidad un proceso normal en el curso de la evolución. A lo largo de todo el tiempo geológico, el número de especies que se han extinguido es mayor que el de las que existen en la actualidad. Su lenta desaparición fue consecuencia de cambios climáticos y de la incapacidad para adaptarse a situaciones como la competitividad y depredación; de hecho, antes de que el ser humano interviniera en todos los ecosistemas, la tasa de extinción natural de los mamíferos era de la pérdida de una especie cada dos siglos. El ser humano ha multiplicado la tasa de extinción por mil, desde el siglo XVII, se sabe que se han extinguido al menos 60 especies de mamíferos y que este proceso se ha acelerado debido al impacto sobre los ecosistemas naturales de la explosión demográfica y de los avances tecnológicos.

Uno de los deberes primordiales del Estado, es la protección del patrimonio natural, por ello, quienes cumplen las funciones de expedir las leyes, han previsto en el Código Penal ecuatoriano una prisión de uno a tres años, para quienes se dedican a la caza, captura, recolección y comercialización de especies protegidas; la pena será de dos a cuatro años cuando, así lo señala el Art. 437 f del (Código Penal, 2010);



- a) El hecho se cometa en período de producción de semilla o de reproducción o crecimiento de las especies;*
- b) El hecho se cometa contra especies en peligro de extinción; o,*
- c) El hecho se cometa mediante el uso de explosivos, sustancias tóxicas, inflamables o radiactivas. (Código Penal, 2010).*

A través de la historia, los seres humanos hemos utilizado pródigamente los recursos naturales, en un principio sin tener conocimiento, posteriormente sin otorgar la debida importancia al concepto de la sustentabilidad, lo que ha llevado en diversas áreas al deterioro cuantitativo y cualitativo de los ecosistemas.

El surgimiento de la agricultura es claro ejemplo del potencial de la vegetación silvestre, la que de forma paulatina se fue volviendo domesticada y cultivable, hasta arribar a las supersemillas mejoradas, producto de la revolución verde de los últimos tiempos. Además, el hombre transformó la biosfera a partir de los instrumentos fabricados por sus propias manos, es decir, las herramientas; con éstas inició, de manera inteligente la transformación cada vez más impresionante de la biosfera. Este cambio comienza propiamente con la civilización misma hace 10.000 años, antecedida por 3 mil millones de años de evolución biológica, la cual es precursora de los recursos, tanto renovables como no renovables.

Hace 10 mil años aparecieron sobre el planeta los primeros asentamientos humanos, como resultado de la domesticación de plantas y animales por el hombre, pero este proceso a su vez incidió en la naturaleza de las organizaciones humanas.

Desde un principio, la actividad antropogénica ha tendido a perturbar los ecosistemas; por ejemplo, en algunas zonas se acabó con la diversidad de cultivos silvestres cuando se establecieron cultivos de un solo tipo de planta. Lo mismo puede citarse para el caso de los rebaños de animales domesticados.

En la actualidad, estas perturbaciones también responden a la naturaleza del tipo del país de que se trate; la explotación de los recursos por parte de las naciones desarrolladas resulta intensa o exagerada, para suplir las crecientes necesidades que sus avances tecnológicos les han

producido; no obstante, su población es la tercera parte de la población de los países en desarrollo. Los más pobres agotan de un modo irracional sus recursos por hambre, mientras que los desarrollados agotan tanto sus propios recursos como negocio y agotan los de los demás para satisfacer sus exageradas necesidades energéticas, de alimentos, industria, etc.; en nuestro país el derecho penal ecuatoriano protege a la flora y la fauna acuática protegida con prisión de uno a tres años para quien o quienes violen este precepto.

A través de los siglos se han acumulado pruebas de que la intervención humana puede producir innumerables daños en la tierra, el agua y el aire. Una de las formas que asume esa intervención, la deforestación, ha afectado seriamente a los bosques del planeta. La deforestación, que consiste en la destrucción de bosques por tala o quemado, va acompañada por el progreso tecnológico, que a su vez plantea nuevos y más graves problemas; el fuego y la necesidad de habilitar tierras para la agricultura y el pastoreo arrasan con grandes espacios forestales, pero en el largo plazo los suelos resultan erosionados y empobrecidos por la ausencia de vegetación natural protectora del medio, para regular esta actividad en el Ecuador, la actual Constitución indica:

*“El Estado regulará la conservación, manejo y uso sustentable, recuperación, y limitaciones de dominio de los ecosistemas frágiles y amenazados; entre otros, los páramos, humedales, bosques nublados, bosques tropicales secos y húmedos y manglares, ecosistemas marinos y marinos-costeros, quienes no acaten esta disposición constitucional será reprimidos con prisión de uno a tres años, siempre que el hecho no constituya un delito más grave de acuerdo al artículo. 437-H del Código Penal.*

*La pena será de prisión de dos o cuatro años cuando:*

*a) Del delito resulte la disminución de aguas naturales, la erosión del suelo o la modificación del régimen climático; o,*

*b) El delito se cometa en lugares donde existan vertientes que abastezcan de agua a un centro poblado o sistema de irrigación”. Quien destine áreas de protección ecológica o de uso exclusivo para la agricultura a la expansión urbana, o de extracción o elaboración de materiales de construcción será sancionado con prisión de uno a tres años; esta misma pena se aplicará a la servidora o servidor que autorice o permita, contra derecho, que se destine indebidamente las tierras reservadas”. (Código Penal, 2010).*

Las contravenciones en la legislación ecuatoriana están estipuladas en el capítulo V del Título I del libro Tercero del Código Penal y señalan: *“Será sancionado con prisión de cinco a siete días, y multa de cuarenta y cuatro a ochenta y ocho dólares de los Estados Unidos de Norte América, todo aquel que:*

*a) Contamine el aire mediante emanaciones superiores a los límites permitidos de los escapes de los vehículos;*

*b) Acumule basura en la vía pública, en terrenos o en los frentes de las casas o edificios;*

*c) Haga ruido por falta de silenciador de su vehículo o a través de equipos de amplificación a alto volumen que alteren la tranquilidad ciudadana; o,*

*d) Arroje desperdicios o aguas contaminantes, destruya la vegetación de los parques o espacios verdes, en los casos en que tales actos no constituyan delito.”*  
(Código Penal, 2010).

Una contravención es una violación a la norma, ya sea por acción o por omisión de su cumplimiento. Por ejemplo y de acuerdo a la Constitución todas las ecuatorianas y ecuatorianos estamos obligados a denunciar los daños ambientales, sin embargo, admirados observamos, criticamos pero no hacemos nada por evitar el delito o contravención ambiental, en este caso estamos frente a una omisión y por tanto somos responsables de la acción que sería el daño ambiental. En el área penal una falta o contravención, es una conducta antijurídica que pone en peligro algún bien jurídico protegible, pero que es considerado de menor gravedad y que, por tanto, no es tipificada como delito.

#### **2.1.3.1.1 Los daños ambientales**

Varios tratadistas del derecho ambiental y ecologistas, señalan que el enemigo de la naturaleza y del medio ambiente, es el ser humano, y parece que esta apreciación es cierta; de manera irracional estamos acabando con nuestros bosques, contaminando nuestros ríos, lagos y lagunas, los espacios verdes en muchas partes del mundo y en el Ecuador se han constituido en botaderos de basura.

En épocas antiguas, nuestros aborígenes consideraban a la naturaleza, a la tierra, a los mares, al sol, a las montañas como sus Dioses, sin embargo al ir evolucionando la ciencia, la tecnología y en sí la sociedad, como que el hombre empieza a considerarle a la naturaleza no como la Pachamama, dónde se da la vida; sino como el instrumento para mejorar la calidad de vida sin interesarle que por sus actividades técnicas, comerciales e industriales este destruyendo su propio hábitat, con esto se sustenta la teoría de que el ser humano siempre está en constante interrelación con su entorno; cuando el hombre le produce algún perjuicio es que se habla de problemas ambientales. Estos pueden provenir directamente de la naturaleza, cuando el hombre se instala en sitios cuyos procesos naturales lo perjudican; o bien tener su origen por causas humanas, es decir, que el hombre interviene en los ciclos naturales generando un daño que, finalmente, se vuelve contra él mismo.

En los actuales momentos somos testigos de grandes transformaciones ambientales que han provocado catástrofes, cambios climáticos e hidrológicos, pero este problema cada día se agrava, principalmente debido a circunstancias económicas, ante situaciones de pobreza, las personas utilizan los recursos naturales sin tener en cuenta el impacto futuro de ese uso, al tiempo que se ven obligadas a asentarse en zonas vulnerables a episodios catastróficos o fenómenos de larga escala.

Los Delitos Ambientales son todas aquellas actuaciones o actividades realizadas por personas, instituciones, entidades o corporaciones que están prohibidas y sancionadas por la Ley, porque se considera que contaminan el medio ambiente y conllevan a penas, las mismas que pueden ir, desde multas hasta la restricción de la libertad. Contaminar la naturaleza y el medio ambiente significa cometer un delito ambiental no solo porque atenta con el hábitat y el ecosistema, sino que atenta con la vida humana; en este sentido el daño ambiental es toda acción, omisión, comportamiento u acto ejercido por un sujeto físico o jurídico, público o privado, que altere, menoscabe, trastorne, disminuya o ponga en peligro inminente y significativo, algún elemento constitutivo del concepto ambiente, rompiéndose con ello el equilibrio propio y natural de los ecosistemas.

En el V Congreso de Derecho Ambiental Español: (2004). En donde se trató sobre;

*“El daño ecológico. Pamplona – España”, se dijo: “Si bien el daño ambiental puede ser producido de manera casual, fortuita o accidental, por parte de la misma naturaleza, por ejemplo el rayo que quema un bosque, inundación que afecta a una plantación, el daño jurídicamente regulable es aquel que es generado por una acción u omisión humana que llega a degradar o contaminar de manera significativa y relevante el medio ambiente”. (V Congreso de Derecho Ambiental Español, 2004)*

Esa conducta humana, activa u omisiva, puede ser voluntaria o involuntaria, dolosa o culposa, lícita o ilícita. A la vez puede ser realizada por el sujeto actuando por sí, o por encargo de otro, ya sea persona física o jurídica, pública o privada.

En la Revista Jurídica Lex: (2003), ARTICULO: *“La Legitimación Procesal en el Derecho Ambiental”* se dice:

*“El hecho dañoso puede ser individual o colectivo, tanto desde un punto de vista del sujeto o sujetos activos que lo producen, como por parte del o los sujetos pasivos que sufren las consecuencias del mismo. De esta manera, el daño ambiental puede ser generado por un único sujeto, (físico o jurídico) o bien, por una pluralidad de agentes, siendo por lo general de difícil determinación el grado de responsabilidad de cada uno de ellos. A la vez, el daño ambiental además de afectar el equilibrio propio de los ecosistemas, la biodiversidad, y la salud en general, en muchas ocasiones perjudica los derechos subjetivos e intereses legítimos de una pluralidad de sujetos, los cuales pueden ser de fácil o difícil individualización, dependiendo del tipo y gravedad del daño acontecido, siendo en la mayoría de los casos la comunidad como un todo la afectada, asistiéndole a todos y cada uno de los sujetos que la conforman, legitimación activa para actuar en su defensa y tutela, al verse vulnerarse un interés de naturaleza difusa”. (p. 35).*

La conducta dañosa del medio ambiente puede provenir tanto de sujetos particulares o privados, como del Estado y sus instituciones, entendiendo por esta tanto la administración centralizada como la descentralizada.

La conducta dañosa del Estado puede ser activa u omisiva; de manera activa cuando por medio de sus funcionarios o servidores, obrando lícita o ilícitamente, en cumplimiento o no de planes debidamente aprobados, causa daño al equilibrio ambiental; y omisiva, cuando, por medio de

sus instituciones y funcionarios omite controlar, vigilar, monitorear y sancionar las actividades de los particulares que degradan o contaminan los elementos constitutivos del ambiente

El daño ambiental puede recaer sobre bienes ambientales de naturaleza pública o privada. Lo anterior no obsta para que al mismo tiempo se vean afectados derechos subjetivos e intereses legítimos como los son la vida o salud de los habitantes y sus respectivos derechos de carácter patrimonial.

Según González, R. (2001).

*“El daño ambiental es difuso, no solo por la dificultad que entraña identificar a los agentes que lo causan, sino también, por la determinación de los sujetos que se encuentran legitimados para entablar acciones judiciales o administrativas ante los órganos competentes, así como aquellos a los que puede alcanzar una posible indemnización. Por otro parte, el daño ambiental puede llegar a ser expansivo en el tanto su hecho generador crea efectos de tipo negativo, y en ocasiones estos llegan a convertirse en nuevas causas generadoras de otro tipo de daños, ocasionándose por tanto, una cadena que a la postre, podría llegar a ser interminable, afectando de esta forma una multiplicidad de recursos” (p.123). (González, 2001).*

Es así como los elementos que producen molestias pueden ser difusos y lentos, sumarse y acumularse entre sí y son susceptibles de producir efectos a grandes distancias. La concurrencia de varios agentes contaminantes, en muchas ocasiones hace difícil la apreciación de la relación de causalidad en los términos tradicionales del concepto.

Columbus D. (2004). Dice:

*“El delito ambiental es un delito social, pues afecta las bases de la existencia social económico, atenta contra las materias y recursos indispensables para las actividades productivas y culturales, pone en peligro las formas de vida autóctonas en cuanto implica destrucción de sistemas de relaciones hombre y espacio.”*

Estoy de acuerdo con Columbus, pues pienso que el delito ambiental es un delito social, más allá del sujeto que cometió el delito, sino analizando el efecto del delito, es decir, es social no sólo porque es cometido por el hombre, sino porque afecta a la vida en general del ser social.

El Derecho Penal, en cuanto instrumento protector del ambiente, es auxiliar de las prevenciones administrativas, y por sí solo carece de aptitud para ser un arma eficaz frente a las conductas de efectos negativos para el entorno en general; este Derecho, no es evidentemente el único recurso con que cuenta el ordenamiento jurídico para la corrección de las conductas que se consideran infractoras del mismo, pero sí representa el instrumento más grave. Es decir que la nota distintiva entre las sanciones penales y las otras, como por ejemplo las administrativas, por tanto solo deben aplicarse sanciones penales en aquellos casos en los cuales, o bien no es suficiente la tutela que puede ofrecer otro sector del ordenamiento jurídico, o bien porque la gravedad del hecho cometido denuncia como inoperantes otras medidas que no sean las penales.

El conjunto de normas penales que sancionan conductas contrarias a la utilización racional de los recursos naturales, debe llevar intrínseca la condición formal de sancionar mediante penas tales conductas y, fundamentalmente, los tipos penales deben ser correctos y funcionales a fin de lograr una justa y eficaz protección de la naturaleza y el medio ambiente.

Bajo estas consideraciones pienso que la naturaleza como sujeto de derecho, y parte de los derechos humanos, protegida por el derecho ambiental, debe ser protegida con una nueva visión, donde el equilibrio ecológico y la calidad de vida, se constituyen en un sustento jurídico protegido y en sí mismo el fundamento de relación entre hombre y naturaleza.

SANTOS, J. (1963), en relación al daño ambiental dice:

*“Daño al medio ambiente pudiera ser: la pérdida, menoscabo o modificación de las condiciones químicas, físicas o biológicas de la flora y fauna silvestres, del paisaje, suelo, subsuelo, agua, aire o de la estructura y funcionamiento de los ecosistemas y la afectación a la integridad de la persona es la introducción no consentida en el organismo humano de uno o más contaminantes, la combinación o derivación de ellos que resulte directa o indirectamente de la exposición a materiales o residuos y de la liberación, descarga, desecho, infiltración o incorporación ilícita de dichos*

*materiales o residuos en la atmósfera, en el agua, en el suelo, en el subsuelo y en los mantos friáticos o en cualquier medio o elemento natural” (p. 102). (Santos, 1963)*

Por su parte, MARRERO, L. (1968), dice:

*“Es toda acción, omisión, comportamiento, acto, que altere, menoscabe, trastorne, disminuya o ponga en peligro inminente algún elemento constitutivo del concepto ambiente. Conjunto de actividades que van en contra de los elementos abióticos (energía solar, suelo, agua y aire) y bióticos (organismos vivos) que integran la delgada capa de la Tierra llamada biosfera, sustento y hogar de los seres vivos” (p. 277). (Marrero, 1968)*

En materia Ambiental es preciso diferenciar el deterioro del daño Ambiental, considerando al primero como las afectaciones al medio ambiente propiamente dicho, es decir, como las afectaciones a un ecosistema; y al daño Ambiental, como las afectaciones a los bienes y a la salud de las personas. A través de la responsabilidad civil por deterioro o daño Ambiental se busca no únicamente sancionar y obligar a la restitución al responsable de la afectación, sino que, con ella, se pretende evitar afectaciones futuras, posiblemente culposas, al amparo de actividades lícitas y avanzar hacia la reparación de los ecosistemas afectados en lo general y resarcir con justicia a las personas afectadas por contaminación en casos específicos. Tanto el procedimiento administrativo como el procedimiento penal han resultado insuficientes para preservar el medio ambiente en nuestro país, en donde la contaminación ha producido terribles pérdidas en la biodiversidad, estragos en nuestra salud y en términos generales, en nuestro patrimonio como nación, por lo que es preciso adoptar medidas en las que se dé mayor participación de la sociedad.

#### **2.1.3.1.2 Delitos ambientales**

Según Aguilar, G. (2009).:

*“El delito ambiental es un delito social, pues afecta las bases de la existencia social económico, atenta contra las materias y recursos indispensables para las actividades productivas y culturales, y pone en peligro las formas de vida*



*autóctonas en cuanto implica destrucción de sistemas de relaciones hombre-espacio. Aquella conducta típica, antijurídica y culpable, ejecutada por cualquier persona natural o jurídica, que cause daño al ambiente ocasionando cambios o alteraciones en la salud y los bienes del ser humano, afectando su derecho a gozar y aprovecharse del mismo” (p. 54-55). (Aguilar Rojas, 2009)*

Para Goldstein, M. (2010), el delito ambiental es:

*“Hecho antijurídico previsto por el derecho positivo, lesivo del derecho al ambiente, o sea al aspecto esencial de la persona humana, individual y social, en relación vital con la integridad y el equilibrio del ambiente determinado por nuevos trabajos y acciones sobre el territorio y por alteraciones voluntarias, químicas o físicas o por cualquier otro atentado o perjuicio directo o indirecto, o en uno o más componentes naturales o culturales y las condiciones de vida de los seres vivientes”(p. 65). (Goldstein, 2010).*

Bajo este contexto, como delito ambiental se puede determinar al conjunto de acciones y omisiones que realizan las personas naturales y jurídicas, públicas y privadas, nacionales y extranjeras, que afectan gravemente a los elementos que componen los recursos que se encuentran en la naturaleza, como el aire, el agua, el suelo, la fauna, la flora, los minerales y los hidrocarburos; estos delitos están tipificados en nuestra legislación; es decir, que están descritas en las Leyes como prohibidas y su violación trae como consecuencia sanciones administrativas, civiles y penales, sin embargo los ilícitos ambientales se siguen cometiendo en todo el Ecuador, a vista y paciencia de las autoridades de control.

#### **2.1.3.1.3 Contravenciones ambientales**

Una falta o contravención, en derecho penal, es una conducta antijurídica que pone en peligro algún bien jurídico protegible, pero que es considerado de menor gravedad y que, por tanto, no es tipificada como delito.

Las faltas cumplen con todos los mismos requisitos que un delito (tipicidad, antijuridicidad y culpabilidad). La única diferencia es que la propia Ley decide tipificarla como falta, en lugar de hacerlo como delito, atendiendo a su menor gravedad. De acuerdo al Art. 603 del Código Penal *“Para el efecto del procedimiento e imposición de penas, las contravenciones se dividen, según su mayor o menor gravedad, en contravenciones de primera, de segunda, de tercera y de cuarta clase”* (Código Penal, 2010)

Con las reformas que constan en el Registro Oficial No. 635 del 07 de agosto de 2002, se instituyen las contravenciones ambientales; sin embargo, hay que dejar en claro, que en relación a las contravenciones ambientales no existe una división por la mayor o menor gravedad del acto contaminante, lo que señala la norma citada en el Art. 607A (607.1), es: *“Será sancionado con prisión de cinco a siete días, y multa de cuarenta y cuatro a ochenta y ocho dólares de los Estados Unidos de Norteamérica, todo aquel que:*

*“a) Contamine el aire mediante emanaciones superiores a los límites permitidos de los escapes de los vehículos; dentro de este tipo de contravenciones establecidas en el Código Penal, encontramos concordancia con lo establecido en el artículos 141 literal e y 143 literal b de la Ley Orgánica de Transporte Terrestre Transito y Seguridad Vial Ecuador*

*b) Acumule basura en la vía pública, en terrenos o en los frentes de las casas o edificios; dentro de este tipo de contravenciones establecidas en el Código Penal, encontramos concordancia con lo establecido en el artículos 139 literal i y k; y 143 literales f y g de la Ley Orgánica de Transporte Terrestre Transito y Seguridad Vial Ecuador.*

*c) Haga ruido por falta de silenciador de su vehículo o a través de equipos de amplificación a alto volumen que alteren la tranquilidad ciudadana. Este literal guarda concordancia con lo que se estipula en el artículo 139 literal a de la Ley Orgánica de Transporte Terrestre Transito y Seguridad Vial Ecuador.*

*d) Arroje desperdicios o aguas contaminantes, destruya la vegetación de los parques o espacios verdes, en los casos en que tales actos no constituyan delito. Este literal guarda concordancia con lo que se estipula en el artículo 143 literales c y d de la Ley Orgánica de Transporte Terrestre Transito y Seguridad Vial Ecuador”. (Código Penal, 2010).*

### 2.1.3.2 Las penas en las infracciones ambientales

Las infracciones ambientales se dividen en tres tipos: infracciones administrativas, civiles y penales, y cada una de estas infracciones son penalizadas y/o sancionadas conforme a lo dispuesto en diferentes leyes.

**INFRACCIONES ADMINISTRATIVAS.-** Según la Fundación de Defensa Ecológica, la infracción administrativa;

*“Se refiere a las infracciones (trasgresión o incumplimiento de una norma legal) cometida contra las normas expedidas por la administración pública para proteger el ambiente mediante estándares, licencias y permisos que deben ser cumplidas por los particulares, y que genera multas e involucran intervenciones como decomisos, clausuras y cierre de actividades” (p. 1). (Fundación de Defensa Ecológica, 2010).*

Según Potes, V. (2010):

*“Las infracciones administrativas son juzgadas por funcionarios, generalmente autoridades de instituciones públicas (por ejemplo, Jefe de Distrito del Medio Ambiente). Estas infracciones son sancionadas con medidas pecuniarias, es decir medidas que afectan al patrimonio, no a la persona. Estas incluyen multas, decomisos, suspensiones de licencia o permisos, clausuras, etc.” (p. 28).*

Fundación de Defensa Ecológica, señala que *“Los responsables de realizar seguimiento y emitir sanciones en caso de infracciones administrativas, son los Jefes del Distrito Regional Y Jefes de Área Natural, dentro de su respectivo ámbito del Ministerio del Ambiente”.* (p. 2). (Fundación de Defensa Ecológica, 2010).

Las sanciones administrativas a las infracciones ambientales están tipificadas en las siguientes Leyes:

- Ley Forestal de Conservación de Áreas Naturales y Vida Silvestre.
- Libro III, Título II: del Régimen Forestal del Texto Unificado de Legislación Ambiental Secundaria.
- Libro V: de la Gestión de los Recursos Costaneros del Texto Unificado de Legislación Ambiental Secundaria.
- Libro VI: de la Calidad Ambiental del Texto Unificado de Legislación Ambiental Secundaria.
- Libro VI, Título IV: Reglamento a la Ley de Gestión Ambiental para la Prevención y Control de la Contaminación Ambiental del Texto Unificado de Legislación Ambiental Secundaria.

**INFRACCIONES CIVILES.-** Según el derecho nadie está obligado a soportar un daño. Cuando este se produce; se genera la obligación de responsabilizarse frente al daño. En el caso de daños ambientales el que causa el daño, según el Art 3 inciso tercero de la Constitución de la República debe restaurar integralmente el ecosistema dañado.

Según la Fundación de Defensa Ecológica, *“los responsables de realizar seguimiento y emitir sanciones en caso de infracciones civiles, son:*

- *El Presidente de la Corte Provincial de Justicia en la primera Instancia.*
- *La sala que por sorteo le hay correspondido en la Corte Provincial de Justicia es la Segunda Instancia*
- *Si la afectación comprende varias jurisdicciones, la competencia corresponderá a cualquiera de los presidentes de las cortes Provinciales de estas jurisdicciones.*
- *Los Jefes del Distrito Regional y Jefes del Área Natural, dentro de su respectivo ámbito del Ministerio del Ambiente.*

- *La Asociación de Municipalidades del Ecuador (AME) quien costará con un equipo técnico de apoyo para la prevención de los impactos ambientales de sus actividades.*
- *Los Municipios*
- *Los Distintos Metropolitanos*
- *Los Consejos Provinciales”*

Las sanciones por infracciones ambientales civiles están tipificadas en la Ley de Gestión Ambiental.

**INFRACCIONES PENALES.-** Según (Potes, 2010), la infracciones penales “*Son sancionadas de manera más severas y usualmente incluyen penas privativas de la libertad*” (p. 29). Se clasifican en delitos y contravenciones, estas últimas consideradas de menor amenaza social y con penas significativamente más leves.

El régimen de juzgamiento también varía en este caso. Los delitos mueven al aparato judicial penal en su conjunto: fiscales, jueces, tribunales penales, Corte en caso de impugnaciones. Las contravenciones son juzgadas por autoridades de policía competentes. Para que una conducta constituya un delito debe especificarse tanto la acción con la sanción con la exactitud de la ley. En este documento solo se dará referencia a los delitos ambientales.

Los responsables de seguir el seguimiento y de emitir sanciones en caso de infracciones penales, son:

- El Fiscal (quien conoce la denuncia o acusación particular) y
- El juez de lo Penal (Autoridad que sanciona).

Las infracciones ambientales penales y sus respectivas sanciones están especificadas en el Código Penal

### **2.1.3.3 La Legítima Activa y Legítima Pasiva**

La legitimación, es la aptitud o capacidad para exigir o para cumplir la obligación mencionada en el título. Tiene un doble aspecto: legitimación activa y legitimación pasiva.

**LA LEGITIMACIÓN ACTIVA:** se entiende la potestad legal para acudir al órgano jurisdiccional con la petición de que se inicie la tramitación del juicio o de una instancia. A esta legitimación se le conoce con el nombre de *ad procesum* y se produce cuando el derecho que se cuestionará en el juicio es ejercitado en el proceso por quien tiene aptitud para hacerlo valer, a diferencia de la legitimación *ad causam* que implica tener la titularidad de ese derecho cuestionado en el juicio. La legitimación en el proceso se produce cuando la acción es ejercitada en el juicio por aquel que tiene aptitud para hacer valer el derecho que se cuestionará, bien porque se ostente como titular de ese derecho o bien porque cuente con la representación legal de dicho titular. La legitimación *ad procesum* es requisito para la procedencia del juicio, mientras que la *ad causam*, lo es para que se pronuncie sentencia favorable.

**LA LEGITIMACIÓN PASIVA** es una defensa procesal que generalmente se interpone y que se denomina "excepción" de previo y especial pronunciamiento.

Bien sabemos las y los ecuatorianos que la nueva Constitución del Ecuador, vigente desde 2008, es conocida como una Constitución verde. No solo reconoce el derecho a un medio ambiente sano y ecológicamente equilibrado que garantice la sostenibilidad y el buen vivir, sino que además reconoce a la naturaleza como titular de derechos. En este contexto, la legitimación activa es la capacidad para acudir a los jueces y entablar una acción. Quien tiene esa capacidad se llama "legitimado activo".

La norma general sobre legitimación activa en materia constitucional es el Art. 86 numeral 1 de la Constitución que señala que *"Cualquier persona, grupo de personas, comunidad, pueblo o*

*nacionalidad podrá proponer las acciones previstas en la Constitución*". Cuando se habla de acciones ciudadanas o acciones populares usualmente se refiere a un universo amplio de legitimados activos. Ejemplos: Acción Ciudadana prevista en Art. 99 de la Constitución que dice que: *"La acción ciudadana se ejercerá en forma individual o en representación de la colectividad, cuando se produzca la violación de un derecho o la amenaza de su afectación"* y la Acción Popular prevista en el Art. 28 de la Ley de Gestión Ambiental, que dice que

*"Toda persona natural o jurídica tiene derecho a participar en la gestión ambiental, a través de los mecanismos que para el efecto establezca el Reglamento, entre los cuales se incluirán consultas, audiencias públicas, iniciativas, propuestas o cualquier forma de asociación entre el sector público y el privado. Se concede acción popular para denunciar a quienes violen esta garantía, sin perjuicio de la responsabilidad civil y penal por denuncias o acusaciones temerarias o maliciosas.*

*En materia ambiental, el Art. 397 numeral 1 establece que es obligación del Estado permitir a cualquier persona natural o jurídica, colectividad o grupo humano, ejercer las acciones legales y acudir a los órganos judiciales y administrativos, sin perjuicio de su interés directo para obtener de ellos la tutela efectiva en materia ambiental. (Ley de Gestión Ambiental, 2008).*

*Sin embargo, el Art. 9 de la Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional restringe esta capacidad de entablar acciones a cualquier persona, comunidad, pueblo, nacionalidad o colectivo, vulnerada o amenazada en uno o más de sus derechos constitucionales. Señala además que se consideran afectadas las víctimas directas o indirectas de la violación de derechos que puedan demostrar daño y que se entenderá por daño la consecuencia o afectación que la violación al derecho produce". (Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional, 2010).*

Una interpretación que hace prevalecer la disposición constitucional sin invalidar la legal es que en materia ambiental cualquiera puede interponer una acción alegando violación a derechos ambientales en tanto derecho colectivo. Esta interpretación también permite aplicar efectivamente el Art. 71 numeral 2 de la Constitución que establece que *"toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir...el cumplimiento de los derechos de la naturaleza."*

Por otro lado, según el Art. 215 de la Constitución, la Defensoría del Pueblo tiene la función de proteger y tutelar los derechos de los habitantes del Ecuador. Entre sus atribuciones está entablar acciones de protección, de incumplimiento, acción ciudadana, entre otras, a petición de parte o de oficio, es decir, por su propia iniciativa.

### 2.1.3.4 La reparación del daño ambiental

Para hablar de reparación de daño ambiental inevitablemente debemos conocer qué actos o acciones han sido calificados por el sistema jurídico nacional como daño ambiental. La definición sobre daño ambiental se vuelve relevante para el análisis del presente trabajo debido a que muchas de las normas sobre descargas de contaminantes que se establecen a través de los límites máximos permisibles, no necesariamente han implicado en la práctica que se consideren como contaminantes, mucho menos como actividades de daño ambiental. Si bien existen disposiciones sobre responsabilidad por daño ambientales, estas están supeditadas en todos los casos a que el agente operador de la actividad haya sobrepasado los límites fijados por la normativa ambiental, de lo contrario no se considerará un daño, lo cual complica más el ejercicio de los derechos de reparación económica y ecológica por el daño ocasionado, pues para este efecto debe demostrarse que el daño además de ser cuantioso, ha sobrepasado la norma ambiental sobre límites permisibles.

Crespo, R. (2009), señala que:

*“La reparación es el acto jurídico por el cual, una vez establecida la responsabilidad, sea por el criterio objetivo o subjetivo, se ha de fijar la enmienda correspondiente al valor del bien dañado; previamente se requiere la valoración de los daños para fijar el monto de las indemnizaciones debidas.”*

El problema surge cuando el objeto de la cuantificación económica, es el medio ambiente. ¿Cómo establecer un valor para este bien? ¿Qué consideraciones se han de tener en cuenta? ¿Cómo justificamos una cuantía frente a un bien invaluable? En este sentido, la reparación ambiental es el proceso jurídico-práctico por el cual, a partir de la determinación valorativa de un bien que ha sufrido deterioro por un daño ambiental, el agente dañoso debe indemnizar efectivamente al o a los afectados. Guido Tawil citado por (Dromi, 2002: Pág.154) sostiene que es no solo el resarcimiento pecuniario propio del ordenamiento civil, sino también la restitución de los ambientes ecológicamente dañados o deteriorados, a su estado anterior.

Bajo estos antecedentes podríamos afirmar que la Reparación es el conjunto de medidas orientadas a restituir los derechos (de las personas y de la naturaleza) afectados por distinto tipo



de desastres o prácticas industriales destructivas y mejorar la situación de las víctimas, así como promover reformas políticas que impidan la repetición de los hechos.

#### **2.1.3.4.1 Reparación administrativa**

Mediante este sistema el Estado establece responsabilidades a los contaminadores ante el evento de que se presenten hechos que puedan ser sancionados sin la necesidad de la intervención judicial. En este sentido, se delega a las instituciones encargadas del control de la calidad ambiental y los sistemas de prevención, el establecimiento de acciones de reparación por el incumplimiento a la normativa ambiental. Si bien es cierto que el principio de responsabilidad administrativa, tiene como fundamento la prevención, también existen formas en las cuales la administración actúa de forma precautoria y reparadora. Esto es que, dentro del sistema de responsabilidad administrativa se puede imponer al unísono sanciones como multas, clausuras, y disponer también la reparación del daño ambiental en tanto haya supuesto el incumplimiento de un deber. El sector petrolero es un ejemplo de dicha aplicación, debido a que el Reglamento Ambiental de Operaciones Hidrocarburíferas obliga al causante del daño ambiental a cumplir con los programas de remediación ambiental, además de los que sean necesarios para reparar el daño causado.

Uno de los mecanismos de sanción administrativa por excelencia utilizados en el Ecuador ha sido el imponer sanciones pecuniarias para los casos de incumplimiento de la norma, sin que necesariamente los recursos recaudados por dichas sanciones sean empleadas en la reparación del daño. Sin embargo, se empieza a verificar unos rasgos innovadores de la aplicación del derecho administrativo, en el cual se ha comenzado a incorporar elementos de restauración del daño ambiental. Por ejemplo en el artículo 46 de la Ley de Gestión Ambiental se establece que:

*“Cuando los particulares, por acción u omisión incumplan las normas de protección ambiental, la autoridad competente adoptará, sin perjuicio de las sanciones previstas en esta Ley, las siguientes medidas administrativas:*

- a) Decomiso de las especies de flora y fauna obtenidas ilegalmente y de los implementos utilizados para cometer la infracción; y,*
- b) Exigirá la regularización de las autorizaciones, permisos, estudios y evaluaciones; así como verificará el cumplimiento de las medidas adoptadas para*

*mitigar y compensar daños ambientales, dentro del término de treinta días”. Este tipo de reparación, no obstante su importancia, es muy limitada debido a que generalmente es aplicada a las actividades de menor relevancia ambiental o sectoriales como puede ser el sector petrolero, sin embargo actividades como la explotación minera o forestal que tienen impactos incluso globales, no son evaluadas de forma oportuna, y las sanciones que establezcan reparación no llegan a generar precedentes para su no repetición”. (Ley de Gestión Ambiental, 2008)*

Es la que se deriva de las actuaciones u omisiones de los funcionarios públicos. La Administración Pública (o el Estado) es responsable por todos sus actos, por lo que está en la obligación de indemnizar todos los daños que cause, ya sea si su actuación es legítima o ilegítima, normal o anormal, lícita o ilícita. Salvo los casos de excepción como fuerza mayor, culpa de la víctima o hecho de un tercero. Según sea el caso, existirá responsabilidad económica del Estado y/o del funcionario o los funcionarios públicos.

La responsabilidad administrativa deriva de la relación de empleo y es a través de la naturaleza de ese vínculo de derecho que debe regirse todo análisis de cada situación, sin que pueda sujetarse en forma directa o inmediata a los principios de responsabilidad extracontractual del ordenamiento civil, so pena de ignorar que los agentes no se relacionan extracontractualmente con el Estado sino que se encuentran ligados a través del nombramiento o del contrato de locación de servicios. No obstante, la responsabilidad administrativa tiene con la responsabilidad civil ciertos elementos comunes: el hecho ilícito, imputable a culpa o negligencia y que origine un daño jurídico.

Es la obligación económica que resulta por el incumplimiento a las normas del sistema general de riesgos profesionales. La responsabilidad administrativa nace de las obligaciones o deberes que debe cumplir la o el servidor público, por tanto a la responsabilidad administrativa se la puede catalogar como la conducta humana frente a las funciones, normas y leyes por la que un orden normativo impone la obligación de responder por las consecuencias de los hechos y actos.

La responsabilidad administrativa es independiente de la responsabilidad civil y penal y, en consecuencia, la condena, el sobreseimiento o la absolución judicial no excluyen la posibilidad de aplicar al funcionario una medida disciplinaria en razón de los mismos hechos.

#### **2.1.3.4.2 Reparación civil**

Cuando hablamos de reparación civil por daño ambiental nos estamos refiriendo a la obligación que surge de una persona natural o jurídica, pública o privada de reparar el daño que produjo al ambiente, razón por la cual dicho responsable tendrá la obligación de realizar acciones positivas o negativas o de indemnizar a los perjudicados para de esta forma restablecer o al menos disminuir los efectos negativos producidos.

Esta responsabilidad civil nace de uno de los principios del derecho ambiental el mismo que menciona que es responsabilidad del contaminador pagar por los daños que causa, conocido también como principio contaminador-pagador. Sin embargo la aplicación de este principio no es absoluta, tratándose dentro del contexto de la reparación por daño ambiental. Así tenemos que dentro del Libro Blanco de la Comunidad Europea se llega a la conclusión de que la opción más adecuada es la adopción de una directiva comunitaria que contemple, por un lado la responsabilidad objetiva (sin culpa) por los daños derivados de actividades peligrosas regulados por la legislación comunitaria que (que cubra, con circunstancias eximentes y atenuantes, tanto los daños tradicionales como los daños causados al medio ambiente) y que también regule, por otro, la responsabilidad basada en la culpa en los casos de daños a la biodiversidad derivados de actividades no peligrosas.

Se entendería entonces que mediante este tipo de medidas, se puede lograr que los contaminadores dejen de contaminar, pues los costos que la reparación ambiental representa, pueden elevar sus utilidades. Sin embargo, la tendencia que existe actualmente es que la mayoría de las empresas ya han internalizado los costos por futuros daños ambientales dentro de sus presupuestos productivos, de modo que el pago de indemnizaciones para satisfacer demandas patrimoniales o para la reparación ambiental, ya están establecidas previamente, incluso a través de la contratación de seguros contra siniestros, típicos en los contratos petroleros y mineros.

Esto ha llevado a que el concepto de responsabilidad civil haya tenido un creciente debate en los últimos años debido a que tal como está diseñado tiende a ser coherente con la típica política de mercado, en el cual todos los supuestos pasan a ser considerados como inversiones de capital. Entonces para romper con este concepto, como lo aconseja el profesor Juan Carlos Henao (de la

Universidad Externado de Colombia) esta dificultad se supera partiendo de la idea según la cual la reparación de este tipo de daño debe buscarse mediante la restauración del bien ambiental dañado y no mediante la equivalencia del dinero. Es decir que se apunte a privilegiar la reparación en especie que restaure el hábitat o el equilibrio de los valores ecológicos, o sea que obligatoriamente tenga que invertirse en la reparación del ecosistema.

Narváez, I. (2004), señala:

*“Si la restauración no es técnicamente posible, o solo lo es en parte, la evaluación de los recursos naturales tiene que basarse en el coste de soluciones alternativas que tengan como meta la reposición de recursos naturales equivalentes a los que se han destruido, con objeto de recuperar el grado de conservación de la naturaleza y la biodiversidad” (p. 67). (Narváez Quiñones, 2004)*

Para que exista responsabilidad civil, debe existir un daño ambiental concreto, y dicho daño debe ser atribuido a una persona en particular. Aquí aparece otra problemática dentro del campo civil, que es la determinación o imputación de la responsabilidad, la misma que plantea muchas dificultades debido a que en la mayoría de casos, los daños ambientales tienen una pluralidad de autores contaminantes y es difícil determinar a quién o a quienes se les puede imputar el hecho. Por ejemplo, la Constitución del Ecuador establece responsabilidad tanto de los contaminadores como de los funcionarios que por acción u omisión hayan contribuido a que dicho daño se produzca. Al respecto de este análisis, la reparación civil dentro del Ecuador implica en primer lugar responder pecuniariamente ante el daño, con el objeto de pagar los costos que la recuperación demande. La responsabilidad civil debe ser probada, para ello los Estados han empleado mecanismos de judicialización civil en la cual se determine los grados de responsabilidad y la cuantía que éste representa, el mecanismo utilizado para este propósito son las acciones o juicios civiles por daños y perjuicios, que como reflexionábamos en párrafos anteriores, no se diferencia de la ordinaria reparación patrimonial, por ejemplo, el resultado de activar una acción civil por daño ambiental en Ecuador, es el recibir una indemnización que cubra el patrimonio afectado, los derechos vulnerados y la recuperación de los ecosistemas degradados, lo cual nos lleva a formularnos propuesta que empiecen a cambiar los métodos de calcular la reparación de los ecosistemas, pues generalmente las pericias judiciales no establecen los montos suficientes para recuperar los espacios degradados ni para subsanar los derechos conculcados.

Bajo este análisis doctrinario y jurídico, constatamos que la reparación del daño ambiental implica por un lado, realizar acciones para reparar los componentes de la naturaleza destruidos, y en la misma acción establecer montos de indemnización por el agravio ocasionado. En definitiva, no se ha reconocido la especificidad del daño ecológico puro, por esta razón, la reparación civil del daño ambiental ha sido tratada en un principio como responsabilidad civil.

La responsabilidad civil consiste en la obligación que recae sobre una persona de reparar el daño que ha causado a otro, sea en naturaleza o bien por un equivalente monetario, (normalmente mediante el pago de una indemnización de perjuicios).

DÍEZ-PICAZO, L. (1987) define la responsabilidad civil, como *“La sujeción de una persona que vulnera un deber de conducta impuesto en interés de otro sujeto a la obligación de reparar el daño producido”* (Díez Picazo & Gullón, 1989). (p. 145). Evidentemente cada hecho jurídico ocasiona un efecto jurídico independientemente de quien haya llevado a cabo ese hecho, tan es así que aun cuando un individuo sea considerado inimputable penalmente este no queda exento de responsabilidad civil, así está establecido en nuestro ordenamiento jurídico; por tanto cuando existe la reparación, indemnización o resarcimiento de carácter económico, a un daño ocasionado se habla de la responsabilidad civil.

#### **2.1.3.4.3 Responsabilidad penal**

En relación a la reparación penal, es necesario establecer que en el Ecuador los delitos ambientales han sido incorporados en la última década. Esta preocupación ha surgido como una necesidad de que el Estado central así como las instituciones legitimadas para ejercer el poder punitivo, empiece a tutelar también los derechos colectivos; en efecto, las distintas sociedades establecen niveles de tutela sobre los bienes jurídicos a proteger por la sociedad, algunos de ellos vistos de una forma individual, sin embargo, en esta década hemos visto como los bienes colectivos empiezan a constituirse en nuevas formas de protección del derecho penal, en este sentido en los delitos ambientales se tiende a proteger un bien jurídico amplio como es la colectividad, que podría ver en peligro su integridad física o psíquica ante la exposición de materiales peligrosos, contaminantes o con riesgo potencial de causar daño.

De acuerdo con GUDYNAS, E. (2009).

*“La incorporación de delitos en contra del ambiente dentro de la legislación penal, ha provocado cuestionables criterios debido a que este tipo de delitos han sido considerados por algunos estudiosos como Hassemer como “delitos de víctima difusa” o “delitos sin víctima”, por lo que consideran que más bien las tipificaciones de los delitos ambientales deberían salir de la esfera penal, pues en el fondo lo que expresan son, objetivos de organización política, económica y social, no obstante este criterio, la tipificación de delitos ambientales ha sido materia de gran aceptación de las Constituciones y legislaciones de los países occidentales, desde hace mucho tiempo atrás, tal como ha sucedido con la Constitución de Alemania de la Post-guerra, la española de 1978 y la Constitución Argentina de 1853”.* (Gudynas, 2009).

*El problema práctico de la aplicación penal ambiental es el sistema de sanción, que depende de la prueba que se presente y que demuestre que el acto fue realizado con dolo, falta de precaución u omisión culposa grave. En este sentido, se ha tornado difícil para los fiscales que no poseen experiencia en el tema, probar muchos actos en contra del ambiente como actos delictivos, por lo que su juzgamiento queda en la esfera civil o administrativa”* (p. 78). En este escenario, se complica aún más el establecimiento de medidas de reparación, considerando que la característica del derecho penal es ser absolutamente sancionador, sin embargo la legislación ecuatoriana establece sistemas de prevención y de forma bastante oculta, también sistemas de reparación que pueden ser las sanciones penales que establecen pagos como compensación de daño ambiental, tal como sucede en sistemas como el norteamericano.

Según, OSSORIO M. (1998), la responsabilidad penal es:

*“Aquella en que se incurre ante las leyes por la comisión de actos delictivos, esto es, basados en el dolo o voluntad de hacer daño o quebrantar la ley (cualesquiera que sean los fines que se persigan). Esta clase de responsabilidad hace a la persona que incurre en ella susceptible de ser juzgada y eventualmente condenada a sufrir una pena, que es la satisfacción que reclama la sociedad para restablecer el equilibrio que ha sido alterado con la acción dolosa. La pena consiste por lo general en la privación de la libertad del ofensor, pero también puede significar la retribución de una cantidad de dinero por concepto de multa”* (p. 234). (Ossorio, 1998)

Por su parte ZAFFARONI, E. (1999). Señala que la responsabilidad penal es la

*Sujeción de una persona que vulnera un deber de conducta impuesto por el Derecho penal al deber de afrontar las consecuencias que impone la ley. Dichas consecuencias se imponen a la persona cuando se le encuentra culpable de haber cometido un delito como autor del mismo, o de haber participado en éste. La responsabilidad penal la impone el Estado, y consiste en una pena que busca castigar al delincuente e intentar su reinserción para evitar que vuelva a delinquir (p. 576). (Zaffaroni, 1999)*

Finalmente CABANELLAS de Torres, G. (2005), considera que la responsabilidad penal es “La que se concreta en la aplicación de una pena, por acción u omisión-dolosa o culposa del autor de una u otra” (p. 378). (Cabanellas de Torres, 2005)

La comisión de un delito por parte de un sujeto culpable determina la responsabilidad penal y por ello la sujeción del trasgresor a las consecuencias que son indicadas por el orden jurídico que es la pena. Pero es de notarse que además de la pena pueden surgir otras consecuencias de la comisión de un delito o con ocasión del mismo, como son las consecuencias civiles que derivan del hecho catalogado como delito.

#### **2.1.3.5 La imprescriptibilidad de los delitos ambientales**

La tesis de la imprescriptibilidad de las acciones tendientes a la prevención, cesación y reparación del daño ambiental acaecido sobre bienes pertenecientes al patrimonio natural del Estado, o bien declarados de interés público por parte del ordenamiento jurídico, puede ser sustentada en tres distintos argumentos jurídicos, por una parte, el carácter de derecho humano fundamental que posee la protección ambiental a nivel constitucional y del derecho internacional de los derechos humanos, por otra, la naturaleza pública de los bienes ambientales de naturaleza colectiva, y por último, a las similitudes que guarda el daño ambiental de naturaleza colectiva con los delitos de lesa humanidad.

ZELEDÓN, R. (1998) señala que:

*“Dentro de los Derechos Humanos de tercera generación se encuentran inmersos entre otros, el derecho a la protección del ambiente, el derecho al desarrollo, el derecho a la paz, libre determinación de los pueblos, patrimonio común de la humanidad, derecho a la comunicación, y por último, el mega derecho humano al desarrollo sostenible conformado tanto por el derecho al ambiente como por el derecho al desarrollo. Específicamente, el derecho a la protección del ambiente contiene una serie de principios que inundan la totalidad del sistema jurídico, de ahí que se hable de su transversalidad; tiene por objeto la tutela de la vida, la salud y el equilibrio ecológico; vela por la conservación de los recursos naturales, el paisaje y los bienes culturales; el derecho a gozar de un ambiente sano y ecológicamente equilibrado es un derecho subjetivo concebido para todos y cada uno de los sujetos, oponible a cualquiera (Estado y/o particular) y con posibilidad de ser ejercitado a nombre de cualquiera por formar parte de los denominados intereses difusos.*

*El derecho fundamental a la protección del ambiente tiene su aparición a nivel internacional en el año 1972 a raíz de la promulgación de la Declaración de Estocolmo sobre Medio Ambiente Humano. Se ve desarrollado por la Carta de la Tierra del año 1982, la Declaración de Río sobre Medio Ambiente y Desarrollo del año 1992 y por la Declaración de Johannesburgo del año 2002. A nivel del Sistema Interamericano de Derechos Humanos, el Protocolo Adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en Materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales o Protocolo de San Salvador regula expresamente el derecho al ambiente en su artículo 11, donde expresa: Todo individuo tiene el derecho a vivir en un ambiente sano y a tener acceso a los servicios básicos públicos. Los Estados parte deben promover la protección, preservación y el mejoramiento del ambiente.” (Zeledón Zeledón, 1998)*

Mediante la reforma operada a la Constitución Política de Costa Rica en el año 1994, se incorporó el derecho humano de todo ciudadano a gozar de un ambiente sano y ecológicamente equilibrado, a la vez, se estableció expresamente tanto el deber Estatal de garantizar, defender y preservar ese derecho, como la facultad que ostenta cualquier sujeto para denunciar los actos que lleguen a infringirlo, así como para reclamar la reparación del daño ambiental acaecido. El pueblo ecuatoriano mediante referéndum aprobó la nueva Carta Fundamental que rige a partir del mes de octubre del 2008; en el Capítulo Sexto de Título I, artículo 66, numeral 27 se señala: *“Se reconoce y garantizará a las personas: El derecho a vivir en un ambiente sano, ecológicamente equilibrado, libre de contaminación y en armonía con la naturaleza”*



La jurisprudencia constitucional costarricense ha desarrollado el criterio de la imprescriptibilidad de las obligaciones que pesan sobre todos y cada uno de los sujetos físicos y jurídicos, públicos y privados de no violar, lastimar, impedir o interferir el ejercicio de los derechos fundamentales, dentro de los que se encuentran los derechos a un medio ambiente sano, a la vida y a la salud, lo anterior por tratarse de obligaciones de orden público y de rango constitucional. De esta forma, la obligación de los particulares y del Estado de garantizar, defender, preservar y abstenerse de contaminar el medio ambiente es imperecedera y constante, y a la vez, el respectivo derecho de los habitantes a gozar de un ambiente sano y ecológicamente equilibrado es esencialmente inextinguible; de igual forma en la Constitución de la República del Ecuador en el Art. 396, inciso cuarto se establece que Las acciones legales para perseguir y sancionar por daños ambientales serán imprescriptibles; es decir, que las personas naturales o jurídicas, públicas o privadas que han cometido un delito, o una contravención que esta fuera del orden legal ambiental, necesariamente y obligatoriamente deben reparar, resarcir e indemnizar por el daño cometido.

Siendo considerada la naturaleza como sujeto de derechos, y parte de la naturaleza es el medio ambiente, sin duda que el derecho ambiente es un derecho humano fundamental que obliga, tanto a particulares como al Estado, a prevenir, cesar y a reclamar la reparación de los daños ambientales.

Como segundo argumento a favor de la imprescriptibilidad de las acciones judiciales y/o administrativas que busquen la prevención, cesación y recomposición del medio ambiente degradado, lo es la naturaleza pública de los bienes ambientales colectivos. Los bienes de dominio público (las aguas territoriales, las costas, el espacio aéreo, la plataforma continental, los recursos y riquezas naturales del agua del suelo y del subsuelo, las bellezas naturales, la fauna y los recursos genéticos y bioquímicos, así como la biodiversidad, el patrimonio histórico y cultural, los yacimientos de petróleo, el espacio electromagnético, etc.), gozan de especial protección, de manera que no son susceptibles de apropiación por particulares y ni siquiera por la Administración Pública; su protección y administración corresponde al Estado en nombre de la Nación, lo cual lo realiza generalmente por medio del Ministerio correspondiente como órgano rector en materia ambiental, correspondiéndole el disponer y resolver sobre su dominio, aprovechamiento, utilización, gobierno y vigilancia.

Los bienes ambientales de dominio público, pueden ser objeto de explotación racional por parte del Estado o por los particulares de acuerdo con lo que disponga la ley, o mediante las figuras de la concesión y permisos de uso, otorgadas por tiempo determinado y con arreglo a las condiciones y estipulaciones establecidas por las autoridades competentes. Este tipo de bienes gozan además, de las prerrogativas de ser inembargables, imprescriptibles e inalienables, y su explotación se puede dar, siempre y cuando se garantice a todos los habitantes, el derecho a una calidad de vida dentro de un ambiente sano y ecológicamente equilibrado. Razón por la cual el Estado ecuatoriano se encuentra facultado para imponer limitaciones a su uso, disfrute y explotación por parte de los particulares, con el fin de proteger los intereses de la colectividad.

La imprescriptibilidad de los bienes de dominio público debe verse desde una doble perspectiva; por una parte, se trata de bienes que no son susceptibles de ser adquiridos por los particulares a raíz del transcurso del tiempo mediante la figura de la prescripción positiva o adquisitiva, de esta forma, ningún particular puede alegar que el transcurrir del tiempo lo faculta a inscribir a su favor bienes que forman parte del dominio público; por otro lado, la imprescriptibilidad también debe implicar que ni el Estado ni los particulares que actúan en defensa de un interés de incidencia colectiva, pierden a raíz del paso del tiempo, la obligación constitucional de reclamar, mediante, mediante acciones judiciales y/o administrativas, la defensa y tutela de aquellos bienes que forman parte del patrimonio de la Nación, o que se le han encomendado su administración o protección especial mediante la figura del interés público ambiental.

Un tercer aspecto a tomar en cuenta, y que vendría a reforzar la tesis sostenida respecto a la imprescriptibilidad de las acciones tendientes a reclamar el daño ambiental, lo es la equiparación teórica que cierto sector de la doctrina ha realizado entre los daños ambientales de gran escala y magnitud, con respecto a los delitos de lesa humanidad contenidos en instrumentos internacionales de derechos humanos.

De acuerdo con el Estatuto de Roma de la Corte Penal Internacional, los delitos o crímenes de lesa humanidad :

*Comprende las conductas tipificadas como asesinato, exterminio, deportación o desplazamiento forzoso, encarcelación, tortura, violación, prostitución forzada, esterilización forzada, persecución por motivos políticos, religiosos, ideológicos, raciales, étnicos u otros definidos expresamente, desaparición forzada, secuestro o*

*cualesquiera actos inhumanos que causen graves sufrimientos o atenten contra la salud mental o física de quien los sufre, siempre que dichas conductas se cometan como parte de un ataque generalizado o sistemático contra una población civil y con conocimiento de dicho ataque. Estos actos también se denominan crímenes de lesa humanidad. Leso significa agraviado, lastimado, ofendido: de allí que crimen de lesa humanidad aluda a un crimen que, por su aberrante naturaleza, ofende, agravia, injuria a la Humanidad en su conjunto.*

De esta forma, algunos interpretan que por tratarse de un derecho humano el derecho a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado, el hecho de contaminar el entorno que nos rodea con consecuencias negativas sobre la salud, la vida y el equilibrio ecológico conllevaría a una situación análoga a la tutelada por los delitos de lesa humanidad, y por tanto, las acciones tendientes a prevenir, cesar y recomponerlo serían imprescriptibles, tal y como lo son las acciones tendientes a perseguir este tipo especial de delitos.

#### **2.1.3.6 Procedimiento Administrativo y Jurídico para denunciar un daño ambiental.**

Para proteger nuestro derecho a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado, libre de contaminación, existen distintos instrumentos legales en que las personas, comunidad, pueblo o nacionalidad indígena aparece como un iniciador de acciones de denuncia por daños ambientales, que comprometen a una empresa, industria, a un particular, al municipio o al Estado, a reparar dicho daño.

El derecho que tenemos a vivir en un medio ambiente sano ecológicamente equilibrado está consagrado en los artículos 14 y 66 numeral 27 de la Constitución de la República, de igual forma, existen distintos instrumentos internacionales y leyes nacionales a través de los que es posible ejercer el derecho a reclamar o denunciar el deterioro ambiental. También son distintos los órganos administrativos para canalizar estas denuncias.

El derecho a vivir en un medio ambiente libre de contaminación, es deber del Estado velar por que este derecho no sea afectado y tutelar la preservación de la naturaleza, para reclamar este derecho deben producirse actos arbitrarios e ilegales que tengan como consecuencia la

privación, menoscabo o amenaza del derecho o garantía constitucional. En este caso, la persona, natural o jurídica, debe presentar un Recurso de Protección ante la Corte Constitucional.

Acción por daño ambiental, es aquella acción judicial que tiene por objeto obtener la reparación del medio ambiente dañado. De acuerdo con la Constitución y las Reglas de Procedimiento para el ejercicio de las competencias de la Corte Constitucional para el Período de Transición son titulares de la Acción por Daño Ambiental las personas particulares y el Defensor del Pueblo (legítima activa), pero también, pueden ser legitimados pasivos en esta acción las autoridades públicas, y, Los particulares, que hubieren violado o amenazado violar los derechos reconocidos por la Constitución, en forma activa o pasiva.

La Ley establece que cualquier persona puede solicitar a la Municipalidad donde se desarrollen las actividades que causen daño al medio ambiente que la represente en el ejercicio de esta acción, de acuerdo a los procedimientos establecidos en dicha legislación.

Si es confirmado un daño ambiental, la persona natural o jurídica, nacional o extranjera puede ser objeto de sanciones pecuniarias (sanciones, multas) por haber incumplido las normas; pero si el daño pone en peligro la supervivencia de las personas y la naturaleza, esto ya es considerado como un delito cuya sanción a la conducta antijurídica es penal; finalmente cuando existe un daño ambiental, que afecta a la salud de las personas y la naturaleza el accionante puede ser demandado civilmente para que repare el daño que produjo al ambiente o de indemnice a los perjudicados.

El procedimiento para denunciar una contravención o delito ambiental, es muy complejo, porque dicho caso, puede ir desde una simple denuncia, misma que se presenta ante el representante legal de la empresa y/o institución que está causando el daño ambiental hasta las Cortes Internacionales; de igual forma, la resolución de la causa, dura muchos años, como por ejemplo el caso Chevron Texaco suscitado en la amazonia ecuatoriana cuya proceso duro 19 años para dictaminar la sentencia; y/o el caso de la Empresa Molinos Champion S.A. Mochasa, producido el recinto La Victoria Alta, perteneciente al Cantón Cumandá, Provincia de Chimborazo; que se resolvió en 9 años.

Ya en el aspecto legal, quien o quienes cometan un daño ambiental pueden ser objeto de una sanción administrativa, misma que inicia con la presentación de la denuncia que debe estar dirigida a la máxima autoridad ambiental del lugar donde se causó el delito o contravención ambiental; aceptada la denuncia, la autoridad competente ordena se realice la inspección correspondiente; los inspectores pasaran el informe al Director Provincial del Medio Ambiente, haciendo constar si hay o no delito Ambiental; en caso de existir algún regulado la entidad ambiental de control, concederá un término perentorio de 30 días para que el regulado corrija el incumplimiento u obtengan las autorizaciones, permisos, estudios y evaluaciones que haya a lugar; posteriormente la entidad ambiental de control verificará el cumplimiento y efectividad de las medidas adoptadas; si el incumplimiento de las normas de protección ocasionare contaminación o deterioro ambiental de cualquier tipo, la autoridad ambiental de control impondrá una multa que dependiendo de la gravedad de la contaminación o deterioro ocasionados, será fijada entre 20 y 200 salarios básicos unificados, sin perjuicio de las acciones civiles a que haya lugar; en caso de reincidencia en el incumplimiento de las normas y obligaciones ambientales, la entidad ambiental de control procederá a suspender provisionalmente, en forma total o parcial la actividad, proyecto u obra respectivos. Esta suspensión durará mientras el regulado no cumpla con las medidas solicitadas por la entidad ambiental de control, cuyo plazo no deberá exceder los 30 días; finalmente en caso de exceder el plazo antes dicho, la entidad ambiental de control suspenderá definitivamente los permisos y/o revocará todas las aprobaciones y autorizaciones administrativas que obren en favor del regulado, sin los cuales éste no podrá proseguir con su actividad, proyecto u obra.

Se puede presentar una demanda por daños y perjuicios ocasionados por la contaminación ambiental.

La justicia ambiental tiene dos enfoques: el uno relacionado con la propiedad, que por efectos ambientales puede afectarse, por lo tanto hablamos de la reparación de daños ambientales a propietarios privados, así como de daños a la salud de las personas; y por otro lado la justicia ambiental persigue un fin esencialmente público referido a la protección de la naturaleza en sí misma y en tanto esa protección interesa a toda la sociedad y a las futuras generaciones.

El reclamo por la vía civil se refiere entonces a los aspectos patrimoniales que deben repararse ya sea en relación a las propiedades o a la salud de las personas afectadas por un daño ambiental o respecto al patrimonio de la naturaleza en sí misma o en relación a su patrimonio genético; la

sanción en materia civil se traduce en un pago a favor de las víctimas o en acciones dirigidas a la reparación integral de la naturaleza.

El reclamo por vía civil inicia con la presentación de la demanda, misma que puede ser presentada por cualquier persona o grupo de personas, que crea afectados sus derechos propios o de su comunidad. La demanda se debe presentarse ante la Corte Provincial del lugar en donde se produjo el daño; posterior a ello se convoca a una Audiencia de Conciliación, en donde las partes que intervienen pueden llegar a un acuerdo, bien para que detenga la actividad que causa el daño ambiental y se reconozca el perjuicio económico ocasionado, cuando no se llega a un acuerdo se abre la causa a prueba por el término de 6 días, es decir, que este es el tiempo que tienen cada una de las partes para presentar o pedir todas las pruebas; terminado el término de prueba se dicta sentencia. Sin perjuicio de las demás acciones legales a que hubiere lugar, el Juez condenará al responsable de los daños al pago de indemnizaciones a favor de la colectividad directamente afectada y a la reparación de los daños y perjuicios ocasionados. Además condenará al responsable al pago del diez por ciento (10%) del valor que represente la indemnización a favor del accionante; en caso de no ser identificable la comunidad directamente afectada o de constituir ésta el total de la comunidad, el Juez ordenará que el pago, que por reparación civil corresponda, se efectúe a la institución que deba emprender las labores de reparación conforme a esta Ley. En todo caso, el juez determinará en sentencia, conforme a los peritajes ordenados, el monto requerido para la reparación del daño producido y el monto a ser entregado a los integrantes de la comunidad directamente afectada. Establecerá, además, la persona natural o jurídica que deba recibir el pago y efectuar las labores de reparación.

Algunas conductas son consideradas como delitos ambientales y se encuentra detallado en el Código Penal, cuyo objetivo es proteger el medio ambiente.

Los delitos y contravenciones ambientales constituyen la última etapa del régimen de sanciones ambientales porque para su aplicación dependen de la ocurrencia de un daño ambiental que debió haber sido debidamente evitado.

Si la prevención del daño ambiental no pudo ser factible mediante medidas constitucionales y administrativas como las acciones de protección o las licencias y permisos ambientales, debemos entonces acudir al derecho penal ambiental que en el caso ecuatoriano está regulado en

el Código Penal desde los artículos 437-A al 437-K, con penas que van desde dos, tres, cuatro hasta cinco años de prisión.

El procedimiento penal por un delito ambiental inicia con la presentación de la denuncia ante la Fiscalía o Ministerio Público, el Fiscal inicia una investigación y se dedica a recolectar todas las evidencias para ver si existe el delito ambiental y la responsabilidad de las personas (indagación previa), cuando el Fiscal ha encontrado suficiente evidencia no es necesario iniciar con la indagación sino directamente se da paso a la Instrucción Fiscal, por 90 días y tiene que seguir reuniendo más evidencias; cumplidos los 90 días, el Fiscal pide al Juez o Jueza, que señale día y hora para que llame a una audiencia y el Fiscal se pronuncie sobre el resultado de su investigación y diga si decide acusar o no. Si el fiscal acusa, el Juez o Jueza terminada la audiencia llamara a juicio (audiencia de formulación de cargos); Esta se realiza ante el Tribunal que le corresponde por sorteo, y allí se presentan las partes (ofendido, acusado, intervienen peritos, médicos, testigos, etc.) y se practican todas las pruebas. Finalizada la misma el Tribunal tienen que dictar sentencia declarando el daño ambiental y sancionado a los infractores o si no existen pruebas suficientes los declara inocente; la sentencia y/o resolución puede ser apelada ante la Corte Provincial respectiva; si se ratifica la sentencia esta puede ser apelada ante la Corte Nacional de Justicia, e inclusive, la sentencia emitida por la Corte Nacional de Justicia puede ser apelada ante los Tribunales y/o Cortes Internacionales.

### **2.1.3.7 Antecedentes de estudio**

Luego de haber realizado una investigación documental – bibliográfica en las bibliotecas de la Universidad Central de Ecuador, especialmente en la Facultad de Jurisprudencia, Ciencias Políticas y Sociales se ha podido determinar que si existen trabajos previos en el área en que se ha desarrollado la presente investigación siendo estos:

“La tipificación del impacto ambiental negativo como delito en la Legislación Ecuatoriana”, cuyo autor es, el Señor Rolando Javier Mena Fernández.

En segundo se ha acudido a la Universidad Nacional de Chimborazo, a la biblioteca de la Facultad de Ciencias Políticas y Administrativas, en la ciudad de Riobamba, y no se ha

encontrado trabajos similares al que se ha desarrollado. Bajo este contexto se pudo señalar que trabajos investigativos similares o iguales sobre “*LA FALTA DE TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS AMBIENTALES Y LA VIOLACIÓN A LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA*”, no se han realizado por lo que la investigación se caracteriza por ser una indagación nueva y de actualidad.

#### **2.1.3.7.1 Antecedentes investigativos**

La Constitución Política del Ecuador de 1998 en el artículo 23 numeral 6 señalaba: “*Sin perjuicio de los derechos establecidos en esta Constitución y en los instrumentos internacionales vigentes, el Estado reconocerá y garantizará a las personas los siguientes: ordinal 6 El derecho a vivir en un ambiente sano, ecológicamente equilibrado y libre de contaminación. La ley establecerá las restricciones al ejercicio de determinados derechos y libertades, para proteger el medio ambiente*”.

Lo que significaba, que aun la Naturaleza era considerada un objeto mas no un sujeto, porque el sujeto del derecho es la persona, el ser humano. Quien tenía derecho a vivir en un ambiente sano. En concordancia a esta normativa constitucional el Art. 42, del mismo texto legal citado, señalaba: “*El Estado garantizará...el fomento de ambientes saludables en lo familiar, laboral y comunitario*”, norma que favorecía de igual forma no a la Naturaleza sino a la persona; así lo determina el Art. 86 de la Constitución Política del Ecuador de 1998, cuando señala:

*“El Estado protegerá el derecho de la población a vivir en un medio ambiente sano y ecológicamente equilibrado, que garantice un desarrollo sustentable. Velará para que este derecho no sea afectado y garantizará la preservación de la naturaleza. Se declaran de interés público y se regularán conforme a la ley:*

- 1. La preservación del medio ambiente, la conservación de los ecosistemas, la biodiversidad y la integridad del patrimonio genético del país.*
- 2. La prevención de la contaminación ambiental, la recuperación de los espacios naturales degradados, el manejo sustentable de los recursos naturales y los requisitos que para estos fines deberán cumplir las actividades públicas y privadas.*
- 3. El establecimiento de un sistema nacional de áreas naturales protegidas, que garantice la conservación de la biodiversidad y el mantenimiento de los servicios ecológicos, de conformidad con los convenios y tratados internacionales.”*



Para proteger el derecho de los ecuatorianos vivir en un medio ambiente sano y ecológicamente equilibrado, se tipificaron las infracciones en contra del medio ambiente, en cumplimiento a los que estipulaba los artículos 87 y más de la Constitución Política del Ecuador de 1998.

Finalmente el Art. 97 numeral 16, exige a la población ecuatoriana a preservar el medio ambiente que es parte de la inmensidad de la Naturaleza, cuando señala: *“Todos los ciudadanos tendrán los siguientes deberes y responsabilidades, sin perjuicio de otros previstos en esta Constitución y la ley: 16. Preservar el medio ambiente sano y utilizar los recursos naturales de modo sustentable”*.

Analizando la Constitución del 1998, podemos encontrar los antecedentes que tratan en un mínimo intento de proteger al medio ambiente e indirectamente a la Naturaleza, es un de artículos constitucionales que tienen como objetivo proteger el medio ambiente y garantizará la preservación de la naturaleza pero como parte contribuyente a que las y los ecuatorianos vivamos en un medio ambiente sano y ecológicamente equilibrado

#### **2.1.3.7.2 Antecedentes históricos**

La normativa ambiental, resulta ser muy remota, y mucha de esa normativa fue dirigida más bien a proteger la salud, la propiedad y las buenas costumbres, etc. Dentro de estas referencias históricas se pueden citar:

El Código de Hammurabi (17'0 a J. C.) destacaba: *“XXI 248. Si un señor ha alquilado un buey y le ha roto su asta, ha cortado su cola o ha dañado su tendón o pezuña, entregará la plata del quinto de su precio”*. En la Ley de las XII Tablas (490 a J. C.) se establecía que el cuerpo del hombre muerto no debía ser sepultado ni cremado en la ciudad, de igual, manera Cicerón establecía normas para los crematorios.

El derecho Romano daba a los recursos naturales, la tierra, el agua, los yacimientos minerales, la flora y fauna, los recursos panorámicos y el ambiente, la categoría de “res communmi”, es decir, cosas de la comunidad, que pueden ser aprovechadas por todos, excepto cuando se tratare de muy específicos derechos particulares.

En España por ejemplo, existen antiguas normativas que contienen disposiciones relevantes sobre la materia, las cuales se pueden encontrar en la “*Nueva Recopilación*” (1548) “*Ley XV*”, *Ley IX*”, “*Ley X*” que se refiere a contaminación, especialmente de aguas, deforestación, reforestación, vedas, pesca, etc.

Durante la Revolución Francesa (1789) se dio paso al “*abuso del derecho en Uso*” y permitió seguir adelante con las formas de depredación que en nuestro mundo moderno terminarían por afectar realmente el mundo en que vivimos y los principios de propiedad establecidos fueron eficientes para regular el uso, (y también el mal uso) de los bienes naturales. Pero la estructura jurídica empezó a ser inoperante, las leyes empezaron a disponer de normas morales incorporadas al derecho positivo.

Las medidas adoptadas por los Estados en materia ambiental se transformaron en diferentes Instrumentos Internacionales como: Conferencias, Convenios, Tratados, etc. En los cuales se develan los principios fundamentales de Derecho Ambiental y han servido de guía para crear codificaciones especiales internas de Gestión y cuidado Ambiental.

Requiere precisar que la problemática ambiental no es un fenómeno nuevo, pues la sociedad humana desde su surgimiento ha gravitado sobre el medio ambiente siendo en si misma medio ambiente y se ha preocupado por lo que pudiéramos denominar interacción hombre-naturaleza, empleando el término hombre en el sentido de las actividades económicas sociales que, con una u otra implicación ambiental, a lo largo de la historia de la humanidad ha desarrollado.

En el Ecuador el Derecho Ambiental es una ciencia relativamente nueva para el derecho, que consiste en un conjunto de normas y reglamentos que ayudan a cuidar el medio donde vivimos de modo que exista armonía entre los componentes de la naturaleza y el hombre, con el fin de que perdure para las generaciones presentes y futuras. La principal norma de protección del medio ambiente en el Ecuador es la Constitución vigente, la misma que señala que es deber primordial del estado proteger el medio ambiente; y lo que es más la actual Carta magna reconoce a la naturaleza como sujeto de derecho.

### 2.1.3.7.3 Fundamentación legal

Los Derechos de la Naturaleza son el reconocimiento y la dignificación de que los árboles, océanos, animales y montañas tienen derechos igual como tienen derechos los seres humanos. En lugar de tratar a la naturaleza como propiedad sujeta a la ley, los derechos de la naturaleza reconocen que la naturaleza, en todas sus formas vivas, tiene el derecho a existir, persistir, mantener y regenerar sus ciclos vitales, y nosotros, los seres humanos, tenemos la autoridad legal y la responsabilidad de hacer cumplir estos derechos en representación de los ecosistemas.

El ecosistema por sí mismo puede ser nombrado como sujeto de derechos con presencia en una corte de justicia, y estos derechos se encuentran tipificados en la Constitución de la República del Ecuador que reconoce y garantiza el derecho de acceso a la justicia para solicitar tutela efectiva en materia ambiental. Complementariamente, la Constitución ecuatoriana faculta a cualquier persona la exigibilidad del cumplimiento de los derechos de la naturaleza ante autoridad pública; norma que, para algunos analistas, aporta al ejercicio del derecho constitucional de acceso a la jurisdicción en función de los derechos de la naturaleza.

## 2.1.4 Definición de términos básicos

### 2.1.4.1 Conceptos

**AMBIENTE:** *“El ambiente o medio ambiente, expresión esta última ciertamente redundante pero muy difundida entre los países de habla hispana, hace referencia a un sistema, es decir, a un conjunto de variables biológicas y físico-químicas que necesitan los organismos vivos, particularmente el ser humano, para vivir. Entre estas variables o condiciones tenemos, por ejemplo, la cantidad o calidad de oxígeno en la atmósfera, la existencia o ausencia de agua, la disponibilidad de alimentos sanos, y la presencia de especies y de material genético, entre otras”.*

**AMBIENTE SANO:** *“El medio ambiente es el espacio en el que vivimos los seres humanos, y en el que tenemos la capacidad de desarrollarnos, de educarnos y conseguir nuestras metas y en sí realizar todo nuestro proyecto de vida. Dicho ambiente debe ser uno sano porque se trata de que las condiciones ambientales deben ser las propicias para poder desarrollarnos y hacer nuestro proyecto de vida. Un*

*ambiente dañado no será propicia, y traerá problemas de salud alimentación, etc., la que incidirá en otros factores como la educación, el derecho a vivir y a desarrollarnos”<sup>6</sup>.*

**AMBIENTE ECOLÓGICO:** *“Un ambiente ecológico es aquel que cumple con todas las normas ecológicas, como; no contaminación por desechos, no ruidos, buen aire, un ejemplo significativo es una selva virgen es decir no poblada, ni tocada por el hombre, donde aún es natural y las especies que en ella se encuentran viven en armonía con sigo mismo y el ambiente”<sup>7</sup>.*

**AMBIENTE EQUILIBRADO:** *“Facultad de las personas de poder disfrutar de un medio ambiente en el que sus elementos se desarrollan e interrelacionan de manera natural y armónica; y en el caso que el hombre intervenga, no deba de suponer una alteración sustantiva de la interrelación que existe entre los elementos del medio ambiente. Esto supone, por tanto, el disfrute no de cualquier entorno, sino únicamente del adecuado para el desarrollo de la persona y de su dignidad”<sup>8</sup>.*

**BUEN VIVIR:** *“El buen vivir, es la satisfacción plena de las necesidades básicas de toda la población, es decir dotarle de todo aquello que ayer le fue negado en los gobiernos excluyentes y neoliberales. El buen vivir no puede enmarcarse en un simple discurso teórico, lírico, rígido, demagógico, enmarcado en postulados estricta y fríamente teóricos”<sup>9</sup>.*

**CONTRAVENCIÓN:** *“Falta que se comete al no cumplir lo ordenado. Transgresión de la ley”<sup>10</sup>.* (Cabanellas de Torres, 2005).

**CONTAMINACIÓN DEL MEDIO AMBIENTE:** *“Es la contaminación del ambiente con agentes físicos, químicos, o biológicos que producen efectos nocivos en los seres vivos que pueden hacer peligrar la existencia de vida en el planeta”<sup>11</sup>.*

**CONTRAVENCIONES AMBIENTALES:** *“Contravención es acción o efecto de contravenir; mientras que contravenir es obrar contra lo que está mandado. En dicho caso, contravención ambiental es contravenir a la integridad del medio ambiente”<sup>12</sup>.*

## **DAÑOS AMBIENTALES:**

*“En general se considera que daño al medio ambiente pudiera ser: La pérdida, menoscabo o modificación de las condiciones químicas, físicas o biológicas de la flora y fauna silvestres, del paisaje, suelo, subsuelo, agua, aire o de la estructura y funcionamiento de los ecosistemas y la afectación a la integridad de la persona es la introducción no consentida en el organismo humano de uno o más contaminantes, la combinación o derivación de ellos que resulte directa o indirectamente de la exposición a materiales o residuos y de la liberación, descarga, desecho, infiltración o incorporación ilícita de dichos materiales o residuos en la atmósfera, en el agua, en el suelo, en el subsuelo y en los mantos fríasicos o en cualquier medio o elemento natural”. (Santos, 1963).*

**DELITO.-** *“Etimológicamente, la palabra delito proviene del latín delictum, expresión también de un hecho antijurídico y doloso castigado con una pena. En general, culpa, crimen, quebrantamiento de una ley imperativa”<sup>13</sup>. (Cabanellas de Torres, 2005).*

**DELITO AMBIENTAL:** *“El delito ambiental es un delito social, pues afecta las bases de la existencia social económico, atenta contra las materias y recursos indispensables para las actividades productivas y culturales, pone en peligro las formas de vida autóctonas en cuanto implica destrucción de sistemas de relaciones hombre espacio”.*

**DERECHOS:** *“Faculta, poder o potestad individual de hacer, elegir o abstenerse en cuanto a uno mismo ataño, y de exigir, permitir o prohibir a los demás, ya sea el fundamento legal natural, convencional o unilateral”.*

**DERECHOS CONSTITUCIONALES:** *“Los derechos constitucionales son aquellos incluidos en la norma constitutiva y organizativa de un estado generalmente denominada constitución que se consideran como esenciales en el sistema político están especialmente vinculados a la dignidad humana. Es decir, son aquellos derechos que dentro del ordenamiento jurídico disfrutan de un estatus especial en cuanto a garantías (de tutela y reforma)”.*

**DERECHOS DE LA NATURALEZA:** *“La naturaleza o Pacha Mama donde se produce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos”.*

**INDEMNIZACIÓN.-** *“Resarcimiento económico del daño o perjuicio causado. Suma o cosa con que se indemniza, en general reparación, compensación”<sup>14</sup>. (Cabanellas de Torres, 2005)*

**INFRACCIONES.-** *“Una infracción supone una transgresión o incumplimiento de una norma legal, moral o convención, y puede referirse a: Infracción o multa de tránsito; delito, falta”.* Controversia en contra de la Ley.

**MEDIDAS CAUTELARES:**

*“Etimológicamente, la palabra medida, en la acepción que nos atañe, significa prevención, disposición; prevención a su vez, equivale a conjunto de precauciones y medidas tomadas para evitar un riesgo. En el campo jurídico, se entiende como tales a aquellas medidas que el legislador ha dictado con el objeto de que la parte vencedora no quede burlada en su derecho”.* (Goldstein, 2010).

**RESOLUCIÓN:** *“Acto proveniente de un tribunal, mediante el cual resuelve las peticiones de las partes, o autoriza u ordena el cumplimiento de determinadas medidas”.*

**RESPONSABILIDAD AMBIENTAL:** *“La responsabilidad ambiental es la imputabilidad de una valoración positiva o negativa por el impacto ecológico de una decisión. Se refiere generalmente al daño causado a otras especies, a la naturaleza en su conjunto o a las futuras generaciones, por las acciones o las no-acciones de otro individuo o grupo”.*

**SANCIONES.-** *“En general, ley, reglamento, estatuto. Solemne confirmación de una disposición legal por el jefe de un Estado, o quien ejerce sus funciones. Pena para un delito o falta. PENAL. La amenaza legal de un mal por la comisión u omisión de ciertos actos o por la infracción de determinados preceptos”.* (Cabanellas de Torres, 2005).

## **2.2 HIPÓTESIS**

La falta de tipificación de los delitos ambientales en la Legislación Ecuatoriana es la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador, por lo que el Proyecto de Reforma a la Ley evitará que se siga vulnerando los derechos de la naturaleza.

## **2.3 VARIABLES**

### **2.3.1 Variable independiente**

Falta de tipificación de los delitos ambientales en la Legislación Ecuatoriana

### **2.3.2 Variable dependiente**

Violación de los Derechos de la Naturaleza

## **CAPÍTULO III**

### **3. METODOLOGÍA**

#### **3.1 TIPOS DE INVESTIGACIÓN**

Por los objetivos que se alcanzaron en la presente investigación, es bibliográfica y descriptiva.

##### **3.1.1 Investigación bibliográfica**

Porque en el proceso sistemático de investigación científica, la investigación bibliográfica se constituyó en una estrategia operacional que permitió observar y reflexionar sistemáticamente realidades teóricas a través de la utilización de varios tipos de documentos, entre los que se destacan Libros, Textos, Leyes, Códigos; teorías y conceptos que sirvieron para estructurar especialmente la fundamentación teórica y la definición de términos básicos.

##### **3.1.2 3.1.2. Investigación Descriptiva.**

Porque a través de los datos y resultados obtenidos en el proceso sistemático de investigación científica, se ha podido describir cómo la falta de tipificación de los delitos ambientales en contra de la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana se constituye en la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador.



## 3.2 POBLACIÓN Y MUESTRA

### 3.2.1 Población

La población implicada en la presente investigación está constituida por funcionarios y funcionarias, servidores y servidoras públicas encargadas de la protección del medio ambiente, y de operadores de justicia encargados de hacer respetar los Derechos Constitucionales. La población involucrada en el presente trabajo investigativo se describe en el siguiente cuadro representativo:

**Tabla 1**

<b>POBLACIÓN</b>	<b>NUMERO</b>
Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos	5
Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos	5
Ministerio del Ambiente	5
Ministerio de Recursos Naturales No Renovables	5
Ministerio de Salud Pública	5
Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico	5
Jueces de Garantías Penales	5
Jueces de Garantías Civiles	5
Fiscales	5
Defensor del Pueblo	5
<b>TOTAL</b>	<b>50</b>

Contabilizado el universo de la presente investigación da un total general de 50 involucrados

### 3.2.2 Muestra

En vista que la población involucrada en la presente investigación no es extensa, no existe la necesidad de extraer una muestra, razón por la cual se decide trabajar con todos los involucrados.

### 3.3 MÉTODOS

#### 3.3.1 Método Científico

Los métodos de investigación que se utilizaron en el desarrollo del trabajo investigativo son generales y específicos, entre los cuales sobresalen: el inductivo, analítico y descriptivo.

**Método Inductivo:** A través de este método el problema fue estudiado de manera particular para llegar a establecer las generalidades del mismo; es decir, se realizó un análisis crítico y jurídico de los delitos ambientales en contra de la Naturaleza que no están tipificados en la legislación ecuatoriana para poder llegar a establecer como la falta de tipificación de los delitos ambientales provoca que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza.

**Método Analítico:** A través del análisis se hizo una comparación entre lo legal (teórico) y la realidad (práctica); es decir, se analizaron los delitos ambientales en contra de la Naturaleza que son sancionados por la legislación ecuatoriana por violar los derechos de la Naturaleza.

**Método Descriptivo:** Con la aplicación de éste método se pudo describir cómo la falta de tipificación de los delitos ambientales en contra de la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana se constituye en la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador.

#### 3.3.2 Técnicas

Para recabar la información sobre la problemática estudiada, se utilizó la técnica de la encuesta y entrevista.

### **3.3.2.1 La Encuesta**

Esta técnica permitió recolectar información sobre el problema que se investigó, y se aplicó directamente a los funcionarios públicos responsables de la protección, conservación del medio ambiente y control de la contaminación ambiental.

### **3.3.2.2 La Entrevista**

Esta técnica se constituyó en un conversatorio entre el encuestador y encuestado, y se lo aplicó directamente a los Jueces de Garantías Penales, y Civiles, garantistas de los Derechos Constitucionales. Cabe señalar que la entrevista se lo ejecutó en base a un cuestionario previamente elaborado.

### **3.3.3 Instrumentos**

Los instrumentos de investigación que se aplicaron en el proceso de investigación científica, fueron:

#### **3.3.3.1 Formulario del cuestionario**

El formulario de cuestionario o cuestionario de encuesta, se constituye en un conjunto de preguntas que fueron aplicadas de manera directa a las y a los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico.

#### **3.3.3.2 Guía de entrevista**

La guía de entrevista se constituyó en un proceso directo de comunicación entre la investigadora y los entrevistados que en este caso fueron las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles,

Fiscales y Defensor del Pueblo; la información obtenida a través de este instrumento de investigación contribuyó para poder alcanzar los s objetivos planteados en el proceso investigativo.

### **3.4 RECOLECCIÓN DE LA INFORMACIÓN**

La recolección de la información sobre el problema investigado se lo realizó a través de la aplicación del cuestionario de la encuesta y de la guía de entrevista, instrumentos de investigación que han permitido tener una visión más amplia del problema investigado, y que han servido para estructurar las conclusiones y recomendaciones del trabajo investigativo; como también, para fundamentar la propuesta.

### **3.5 PROCESAMIENTO Y ANÁLISIS DE RESULTADOS**

Para al procesamiento de la información se utilizó la técnica informática, en este caso los datos fueron procesados a través del paquete contable Excel, mediante el cual la información recopilada se la pudo reducir a cuadros y gráficos estadísticos.

Los cuadros y gráficos estadísticos fueron analizados a través de la técnica lógica de la inducción; y, la discusión de los resultados se lo realizó en base al análisis.

## CAPÍTULO IV

### 4. ANÁLISIS E INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS

#### 4.1 FORMULARIO NO. 1



**UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR**  
**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLÍTICAS Y SOCIALES**  
**CARRERA DE DERECHO**

*Encuesta aplicada a las y a los funcionarios públicos de la Secretaría Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico.*

Con el principal objetivo de conocer su opinión sobre algunos aspectos relacionados con los delitos ambientales y los derechos de la Naturaleza, mucho agradeceré su colaboración para responder el siguiente cuestionario, el cual tomará aproximadamente 10 minutos.

Sus respuestas a los ítems serán confidenciales y es muy importante para el éxito de este estudio que sea usted totalmente sincero al responder este cuestionario.

#### CUESTIONARIO

1.- ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza en la legislación ecuatoriana?

SI (       )       NO (       )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

2.- ¿Es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

3.- ¿Se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

4.- ¿Se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

5.- ¿Existe una unidad específica y especializada en el Ministerio Público que se encargue de investigar los Delitos ambientales?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

6.- ¿Existen Jueces y Tribunales de lo Ambiental?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

7.- ¿El Estado comete delitos ambientales contra la Naturaleza?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

8.- ¿La Sociedad comete delitos ambientales contra la Naturaleza?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

9.- El Estado viola los Derechos de la Naturaleza

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

10.- La Sociedad viola los Derechos de la Naturaleza

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

## GRACIAS POR SU COLABORACIÓN

### 4.1.1 Análisis e interpretación de los resultados de la encuesta aplicada a las y a los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales no Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico

**PREGUNTA No. 1:** ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza en la legislación ecuatoriana?

**Tabla 2. Derechos de la Naturaleza**

DERECHOS DE LA NATURALEZA	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	28	93%
NO	2	7%
TOTAL	30	100%

**Gráfico 2. . Derechos de la Naturaleza**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo.

**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Cuando se les consultó a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza en la legislación ecuatoriana?, el 93% de consultados dijo que SI; mientras que el 7% señaló que NO. Los derechos de la naturaleza se encuentran estipulados de manera general en la Constitución y Tratados Internacionales.

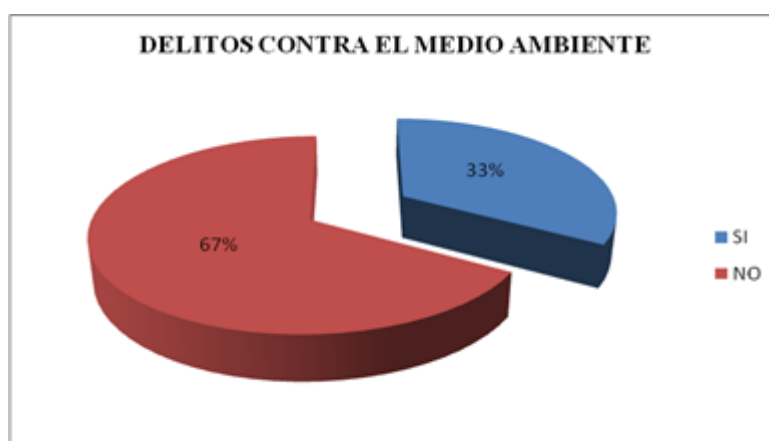


**PREGUNTA No. 2:** ¿Es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza?

**Tabla 3. Delitos contra el medio ambiente**

DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	10	33%
NO	20	67%
<b>TOTAL</b>	<b>30</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 3. Delitos contra el medio ambiente**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

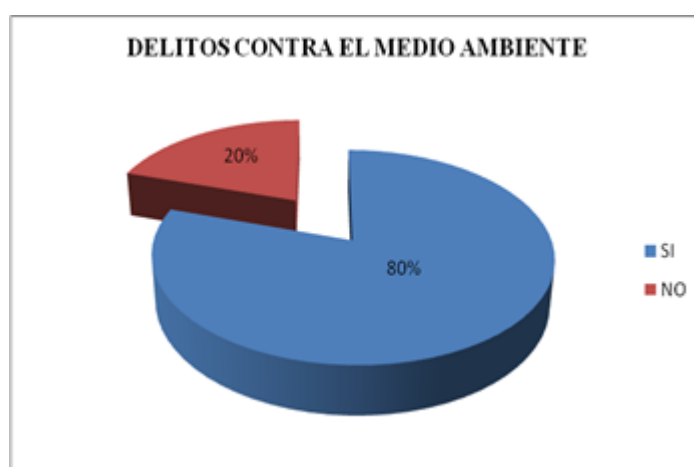
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** El 67% de los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, señalan que NO es lo mismo, delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza, porque los delitos ambientales contra el medio ambiente son directos, por ejemplo: la quema de un bosque, y los delitos ambientales son indirectos, por ejemplo, el derrame de petróleo por una fuga o rotura; mientras que el 33% señalan que SI es lo mismo porque los dos afectan a la naturaleza. Desde el punto de vista crítico el medio ambiente es el entorno que afecta y condiciona las circunstancias de vida; la naturaleza es universo físico y material en la que crecen espontáneamente plantas y animales, se puede llegar a la conclusión que NO es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza.

**PREGUNTA No. 3:** ¿Se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana?

**Tabla 4. Delitos contra el medio ambiente**

DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	24	80%
NO	6	20%
<b>TOTAL</b>	<b>30</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 4. Delitos contra el medio ambiente**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Al ser consultados los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, si se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana, el 80% señaló que SI; mientras que el 20% indicó que NO. Hasta 1999 a quien cometía infracciones ambientales de encontrarle culpable, se le establecía a responsabilidades civiles y administrativas, pero no responsabilidades penales, a partir enero de 2000, se incorporó al Código Penal, el Capítulo X-A, dentro del Título de delitos contra la seguridad pública, se ubican los delitos contra el medio ambiente; bajo este contexto y de acuerdo a la información recopilada se puede decir que en efecto los delitos contra el medio ambiente se encuentran tipificados en la Legislación Ecuatoriana, especialmente en la Constitución de la República del Ecuador, Código Penal, y Ley Ambiental.

**PREGUNTA No. 4:** ¿Se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana?

**Tabla 5. Delitos ambientales contra la Naturaleza**

<b>DELITOS AMBIENTALES CONTRA LA NATURALEZA</b>	<b>FRECUENCIA</b>	<b>PORCENTAJE</b>
SI	24	80%
NO	6	20%
<b>TOTAL</b>	<b>30</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 5. Delitos ambientales contra la Naturaleza**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

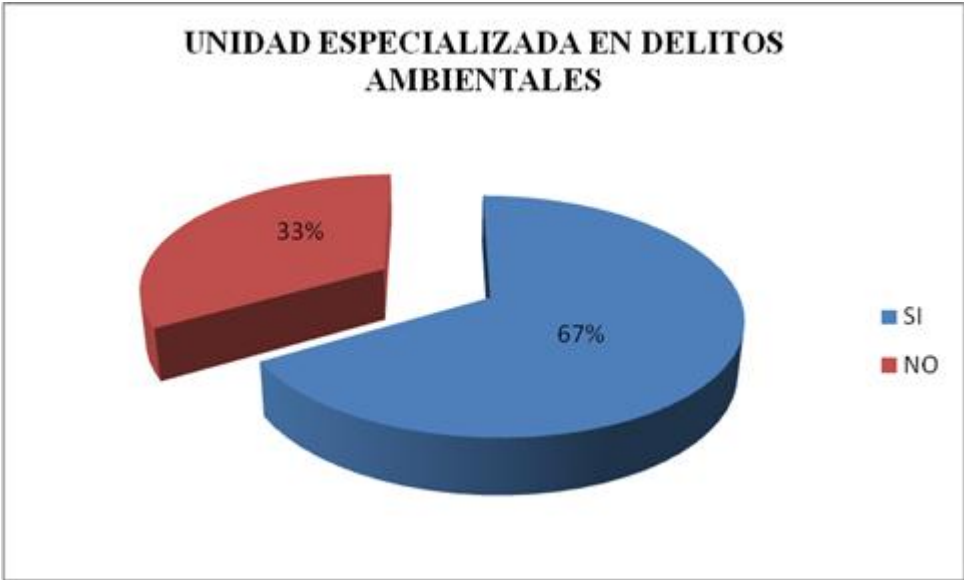
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Al ser consultados los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, si se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana, el 80% señaló que SI; mientras que el 20% indicó que NO porque solo lo que se estipula en el Código Penal en especial y otras Leyes en particular son los delitos en contra el medio ambiente. En efecto, el Código Penal y otras Leyes de protección ambiental, sancionan a los delitos ambientales ocasionados por desechos tóxicos, armas químicas o biológicas, derrame de residuos, atentados contra especies protegidas, destrucción de bosques, desvío de tierras reservadas, sancionan a las infracciones especiales en galápagos, y al contrabando de combustibles; pero no se tipifica los delitos ambientales contra la Naturaleza que atentan a sus ciclos vitales, procesos evolutivos e inhabilitación de la tierra.

**PREGUNTA No. 5:** ¿Existe una unidad específica y especializada en el Misterio Público que se encargue de investigar los Delitos ambientales?

**Tabla 6. Unidad especializada en delitos ambientales**

UNIDAD ESPECIALIZADA EN DELITOS AMBIENTALES	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	20	67%
NO	10	33%
TOTAL	30	100%

**Gráfico 6. Unidad especializada en delitos ambientales**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

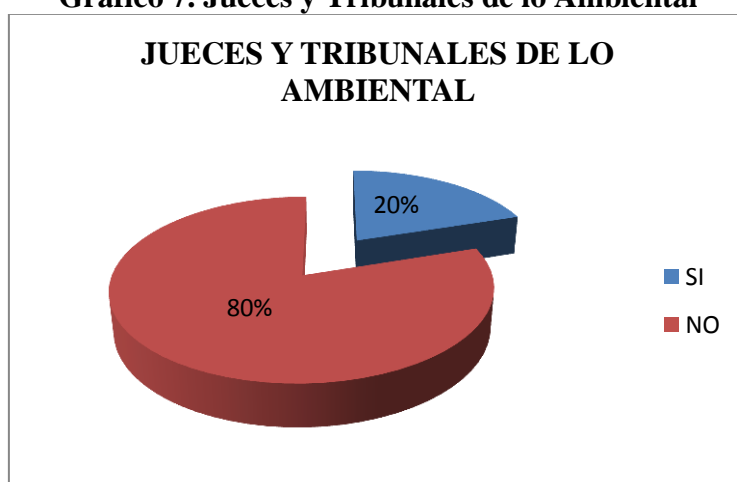
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Del 100% de funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, encuestados, el 67% indican que SI existe una unidad específica y especializada que se encarga de investigar los delitos ambientales, pero no en el Misterio Público sino en el Ministerio del Medio Ambiente; mientras que el 33% señala que NO. El cuidado y la conservación de la Naturaleza deben estar siempre por encima de cualquier disfrute y de cualquier afición personal que se quiera llevar a cabo por muy importantes que sea esta; para que esto sea efectivo es necesario que el Estado inaugure Unidades de Protección de los Derechos de la Naturaleza, que sancione la vulneración de los derechos de la Pacha Mama.

**PREGUNTA No. 6:** ¿Existen Jueces y Tribunales especializados en delitos ambientales?

**Tabla 7. Jueces y Tribunales de lo Ambiental**

JUECES Y TRIBUNALES DE LO AMBIENTAL	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	6	20 %
NO	24	80 %
<b>TOTAL</b>	<b>30</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 7. Jueces y Tribunales de lo Ambiental**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tanny del Rocío Aldaz Vallejo

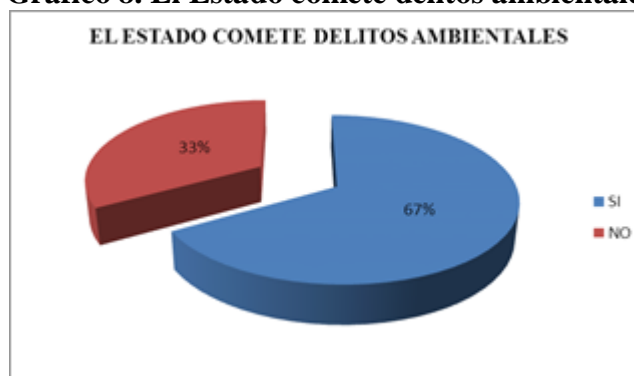
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Del total de 30 funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza encuestados, el 20% señala que SI existen Jueces y Tribunales especializados en delitos ambientales porque con la nueva Constitución todos los Administradores de Justicia son Jueces Garantistas de los Derechos Constitucionales; mientras que el 80% indica que NO existen Jueces y Tribunales especializados en delitos ambientales, porque quienes se encargan de sancionar este tipo de delitos son los Jueces de lo Civil y lo Penal. El desconocimiento de normas y reglamentos ponen en riesgo al medio ambiente en el Ecuador; dejar en manos del Ministerio del Medio Ambiente la exclusividad de preservar, proteger y restaurar el entorno es quedarse corto, por ello existe la necesidad de crear en la Función Judicial, unidades especializadas en delitos ambientales.

**PREGUNTA No. 7:** ¿El Estado comete delitos ambientales contra la Naturaleza?

**Tabla 8. El Estado comete delitos ambientales**

EL ESTADO COMETE DELITOS AMBIENTALES	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	20	67 %
NO	10	%
TOTAL	30	100%

**Gráfico 8. El Estado comete delitos ambientales**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

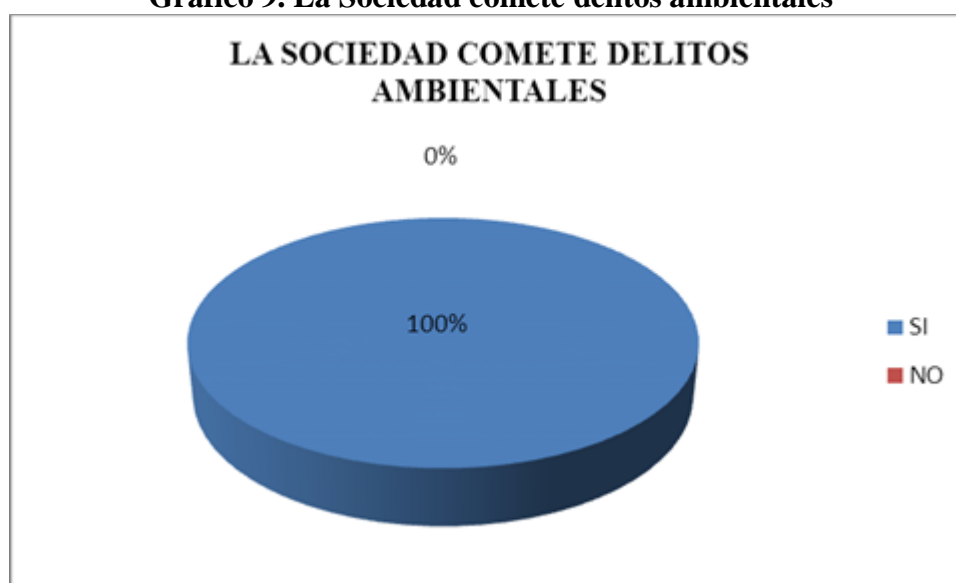
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Cuando se les consultó a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, ¿El Estado comete delitos ambientales contra la Naturaleza?, el 67% de consultados dijo que SI porque al no controlar los delitos ambientales tal como señala la ley el Estado se constituye en un cómplice de omisión, de igual cuando permite que se explote petróleo en lugares considerados vírgenes ; mientras que el 33% señaló que NO porque a Constitución obliga al Estado preservar, proteger y restaurar la Naturaleza. La Constitución de la República del Ecuador señala: Son deberes primordiales del Estado: Proteger el patrimonio natural y cultural del país. Se reconoce el derecho de la población a vivir en un ambiente sano y ecológicamente equilibrado, que garantice la sostenibilidad y el buen vivir, sumak kawsay. Se declara de interés público la preservación del ambiente, la conservación de los ecosistemas, la biodiversidad y la integridad del patrimonio genético del país, la prevención del daño ambiental y la recuperación de los espacios naturales degradados.

**PREGUNTA No. 8:** ¿La Sociedad comete delitos ambientales contra la Naturaleza?

**Tabla 9. La Sociedad comete delitos ambientales**

LA SOCIEDAD COMETE DELITOS AMBIENTALES	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	30	100 %
NO	0	0,0 %
TOTAL	30	100%

**Gráfico 9. La Sociedad comete delitos ambientales**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

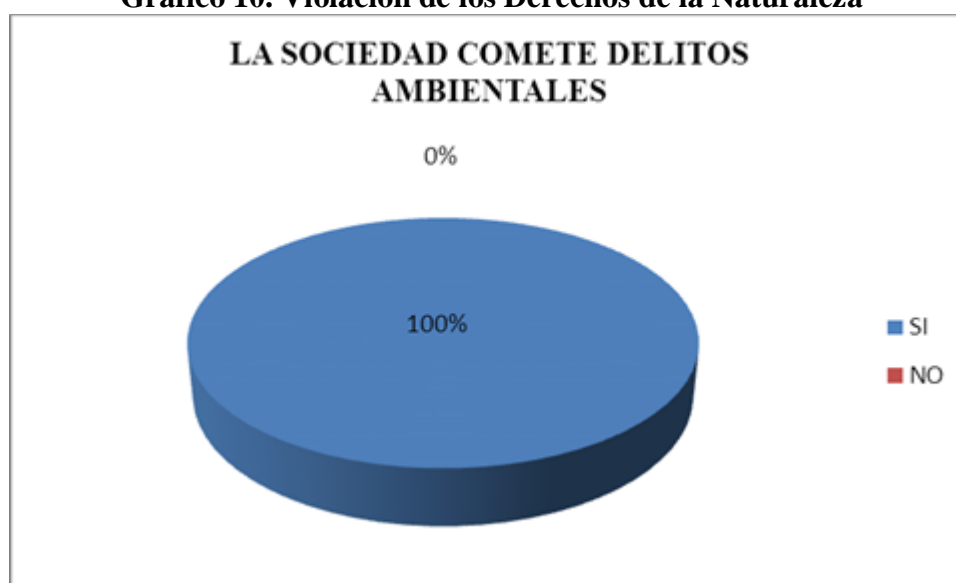
**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** El 100% de los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, señalan que la sociedad SI comete delitos ambientales contra la Naturaleza porque no hay una cultura ambiental, la mayor parte de los habitantes arrojan basura, es habitual observar en las alcantarillas toda clase de desperdicios, de igual forma se puede ver en las calles, sin que exista concientización en la sociedad sobre los problemas que podemos y pueden sufrir las generaciones venideras a consecuencia de la contaminación ambiental. La contaminación está acabando con la vida de muchas especies; cada día aumenta su proporción en nuestro planeta siendo el ser humano el mayor causante de esta avería; La población, la basura, la destrucción de la capa de ozono son factores que destruyen al medio ambiente.

**PREGUNTA No. 9:** ¿El Estado viola los Derechos de la Naturaleza?

**Tabla 10. Violación de los Derechos de la Naturaleza**

VIOLACIÓN DE LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	16	53 %
NO	14	47 %
<b>TOTAL</b>	<b>30</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 10. Violación de los Derechos de la Naturaleza**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Al ser consultados los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, si El Estado viola los Derechos de la Naturaleza, el 53% señaló que SI porque muchas empresas del Estado arrojan basura a los ríos, y por otra parte es el Estado quien autoriza la explotación de los recursos naturales renovables (bosques) y no renovables (petróleo); mientras que el 20% indicó que NO porque, que el estado respeta los derechos de la Naturaleza y sobre todo se han establecido políticas que tienen como objetivo el cuidado del medio ambiente. La contaminación del medio ambiente constituye uno de los problemas más críticos en el mundo y es por ello que ha surgido la necesidad de la toma de conciencia la búsqueda de alternativas para su solución.



**PREGUNTA No. 10:** ¿La Sociedad viola los Derechos de la Naturaleza?

**Tabla 11. Violación de los Derechos de la Naturaleza**

<b>VIOLACIÓN DE LOS DERECHOS DE LA NATURALEZA</b>	<b>FRECUENCIA</b>	<b>PORCENTAJE</b>
SI	28	93 %
NO	2	7 %
<b>TOTAL</b>	<b>10</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 11. Violación de los Derechos de la Naturaleza**



**Fuente:** Encuestas aplicada a los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**ANÁLISIS Y DISCUSIÓN DE RESULTADOS:** Del 100% de funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, encuestados, el 93% indican que la sociedad SI viola los Derechos de la Naturaleza, porque con las actividades del hombre se destruye el medioambiente y el habitat de muchas especie, por ejemplo la tala indiscriminada de árboles y la pesca ilegal de especies protegidas; mientras que el 7% señala que NO. La destrucción de ecosistemas silvestres, la contaminación de aguas, suelos o el aire son formas de violar los Derechos de la Naturaleza; bajo este contexto, la violación de derechos no solo de la naturaleza sino de las personas, se ha vuelto un componente inseparable e inevitable de un cierto tipo de extracción de recursos naturales

## 4.2 FORMULARIO NO. 2



**UNIVERSIDAD CENTRAL DEL ECUADOR**  
**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA, CIENCIAS POLÍTICAS Y SOCIALES**  
**CARRERA DE DERECHO**

*Entrevista aplicada a las y a los Jueces de Garantías Penales , Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.*

### CUESTIONARIO

1.- ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza en la legislación ecuatoriana?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

2.- ¿Cuáles son los derechos de la Naturaleza?

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

3.- ¿Es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

4.- ¿Se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

5.- ¿Se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana?

SI ( ) NO ( )

¿Por

qué? \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

6.- ¿Cuáles son los delitos contra el medio ambiente?

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

7.- ¿Cuáles son los delitos ambientales contra la Naturaleza?

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

8.- ¿Cuáles son las Garantías Constitucionales que hacen respetar los derechos de la Naturaleza?

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

9.- ¿Cuáles son las represiones que se imponen a quienes cometen delitos contra el medio ambiente?

---

---

---

10.- ¿Cuáles son las represiones que se imponen a quienes cometen delitos ambientales contra la Naturaleza?

---

---

---

11.- ¿Cuáles serían los aspectos legales que se deberían considerar para reducir los índices de delitos ambientales contra la Naturaleza?

---

---

---

**GRACIAS POR SU COLABORACIÓN**

#### 4.2.1 Análisis e interpretación de los resultados de la entrevista aplicada a las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

**PREGUNTA No. 1:** ¿Están tipificados los Derechos de la Naturaleza en la legislación ecuatoriana?

**Tabla 12. Derechos de la Naturaleza**

DERECHOS DE LA NATURALEZA	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	20	100%
NO	0	0,0%
<b>TOTAL</b>	<b>20</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 12. Derechos de la Naturaleza**



**Fuente:** Encuesta aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:** El 100% de Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo encuestados señalan que los Derechos de la Naturaleza SI se encuentran tipificados en la legislación ecuatoriana porque se encuentran señalados en la Constitución y tipificados en el Código Penal. En efecto en la Constitución se presenta por primera vez en América Latina, los derechos de la Naturaleza, como el derecho a su restauración, a la regeneración, y a los procesos evolutivos pero las sanciones o penas a quienes violen estos derechos de manera específica no se encuentran tipificadas en el Código Penal.

**PREGUNTA No. 2:** ¿Cuáles son los derechos de la Naturaleza?

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

La información proporcionada por los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo permite enumerar los derechos de la Naturaleza:

Derecho a la subsistencia

Derecho a la preservación

Derecho a la protección

Derecho a la restauración

Derecho a la precaución

Derecho a la restricción

Derecho al mantenimiento

Derecho a la integridad

La Constitución ecuatoriana es la única en el mundo que reconoce los Derechos de la Naturaleza, no como objeto sino como sujeto de derechos y es por eso que jueces Constitucionalistas en el Ecuador a través del debido proceso aplican la tutela judicial en sus sentencias, sin embargo hasta los actuales momentos no se han presentado denuncias sobre la violación a los derechos de la Naturaleza, sino delitos en contra del medio ambiente.

**PREGUNTA No. 3:** ¿Es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza?

**Tabla 13. Delitos contra el medio ambiente y delitos ambientales contra la naturaleza**

<b>DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE Y DELITOS AMBIENTALES CONTRA LA NATURALEZA</b>	<b>FRECUENCIA</b>	<b>PORCENTAJE</b>
SI	8	40%
NO	12	60%
<b>TOTAL</b>	<b>20</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 13. Delitos contra el medio ambiente y delitos ambientales contra la naturaleza**



**Fuente:** Encuesta aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:** Los resultados de la pregunta 3 de la encuesta aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, permiten deducir que del 100% de encuestados el 40% señalan que los delitos contra el medio ambiente SI son los delitos ambientales contra la naturaleza porque protegen el mismo bien jurídico; mientras para el 60% de encuestados los delitos contra el medio ambiente NO son los delitos ambientales contra la naturaleza porque el medio ambiente es parte de la naturaleza, y porque los delitos contra el medio ambiente son crímenes contra este medio no contra la Naturaleza.

**PREGUNTA No. 4:** ¿Se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana?

**Tabla 14. Tipificación de los delitos contra el medio ambiente**

<b>TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE</b>	<b>FRECUENCIA</b>	<b>PORCENTAJE</b>
SI	20	100%
NO	0	0,0%
<b>TOTAL</b>	<b>20</b>	<b>100%</b>

**Gráfico 14. Tipificación de los delitos contra el medio ambiente**



**Fuente:** Encuesta aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:** Referente a la pregunta en la cual se les consulta a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, ¿Se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente en la Legislación Ecuatoriana?, el 100% de encuestados señalan que SI porque su tipificación se lo encuentra a partir del Art. 437 del Código Penal. En efecto si revisamos el Código Penal Ecuatoriano, en el Capítulo X-A a partir del Art. 437-A hasta el Art. 437-K vamos a observar que se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente.



**PREGUNTA No. 5:** ¿Se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana?

**Tabla 15. Tipificación de los delitos de los delitos ambientales contra la Naturaleza**

TIPIFICACIÓN DE LOS DELITOS DE LOS DELITOS AMBIENTALES CONTRA LA NATURALEZA	FRECUENCIA	PORCENTAJE
SI	5	25%
NO	15	75%
TOTAL	20	100%

**Gráfico 15. Tipificación de los delitos de los delitos ambientales contra la Naturaleza**



**Fuente:** Encuesta aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo.

**Autores:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:** Cuando se les preguntó a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, ¿Se encuentran tipificados los delitos ambientales contra la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana?, el 25% de encuestados señalan que SI porque desde que la Naturaleza deja de ser objeto y pasa a ser sujeto de derechos en la Constitución se ha establecido una serie de parámetros para su protección; mientras que el 75% señalan que los delitos ambientales contra la Naturaleza NO se encuentran tipificados en la Legislación Ecuatoriana porque solo están tipificados los delitos contra el medio ambiente.

**PREGUNTA No. 6:** ¿Cuáles son los delitos contra el medio ambiente?

### **INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

La información proporcionada por los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo permite enumerar los delitos contra el medio ambiente:

La caza y pesca ilegal  
La contaminación ambiental  
La tala indiscriminada de bosques  
Comercio de especies

Analizando lo estipulado en el Capítulo X-A del Código Penal Ecuatoriano, en relación a los delitos contra el medio ambiente, se puede señalar que estos delitos son:

La contaminación ambiental  
El Perjuicio o alteraciones a la flora  
El Perjuicio o alteraciones a la fauna  
El Perjuicio o alteraciones al potencial genético  
El Perjuicio o alteraciones a los recursos hidrobiológicos o la biodiversidad  
La contaminación de los recursos naturales necesarios para la actividad económica  
La caza, captura, recolección, extracción y comercialización de especies de flora protegidas.  
La caza, captura, recolección, extracción y comercialización de especies de fauna protegidas.  
La extracción de especies de flora acuáticas protegidas  
La extracción de especies de fauna acuáticas protegidas  
La destrucción, quema, daño o tala de bosques u otras formaciones vegetales, naturales o cultivadas, que estén protegidas.

Analizando la Legislación Ecuatoriana, se puede apreciar otros artículos que tipifican los delitos contra el medio ambiente.

**PREGUNTA No. 7:** ¿Cuáles son los delitos ambientales contra la Naturaleza?

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

Los comentarios emitidos en la entrevista aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, permite señalar que los delitos ambientales contra la Naturaleza son:

La contaminación del agua

La contaminación del aire

La contaminación de las mineras

La mayoría señala que los delitos ambientales contra la Naturaleza son todos los tipificados en el Código Penal.

En cierto modo si, los delitos ambientales contra la Naturaleza son los tipificados en el Código Penal, pero explícitamente los que van en contra de los derechos de la Naturaleza no se encuentran bien definidos en la norma citada.

**PREGUNTA No. 8:** ¿Cuáles son las Garantías Constitucionales que hacen respetar los derechos de la Naturaleza?

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

La información recopilada en la entrevista aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, permite señalar que las Garantías Constitucionales que hacen respetar los derechos de la Naturaleza son:

El 10% de entrevistados aseguró que la Garantía Constitucional que hace respetar los derechos de la Naturaleza es la Acción de Protección; según el Art. 88 de la Constitución de la República del Ecuador esta Garantía jurisdiccional, tienen por “por objeto el amparo directo y eficaz de los derechos reconocidos en la Constitución, y podrá interponerse cuando exista una vulneración de derechos constitucionales, por actos u omisiones de cualquier autoridad pública no judicial; contra políticas públicas cuando supongan la privación del goce o ejercicio de los derechos constitucionales; y cuando la violación proceda de una persona particular, si la violación del derecho provoca daño grave, si presta servicios públicos impropios, si actúa por delegación o concesión, o si la persona afectada se encuentra en estado de subordinación, indefensión o discriminación”.

**PREGUNTA No. 9:** ¿Cuáles son las represiones que se imponen a quienes cometen delitos contra el medio ambiente?

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

Según la información proporcionada por los los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, las represiones que se imponen a quienes cometen delitos contra el medio ambiente, son:

a.- Penas privativas de libertad; y,

b.- Penas pecuniarias

En el aspecto legal, quien o quienes cometan un daño ambiental pueden ser objeto de una sanción administrativa, misma que inicia con la presentación de la denuncia que debe estar dirigida a la máxima autoridad ambiental del lugar donde se causó el delito o contravención ambiental; cuando el daño ambiental vaya en contra de la propiedad o de la salud de las personas, el reclamo es por la vía civil para los cual se debe presentar una demanda por daños y perjuicios ante la autoridad competente; y, cuando delito ambiental constituya un peligro para la salud humana o degraden y contaminen el medio ambiente la responsabilidad es penal y el proceso inicia con la presentación de la denuncia ante la Fiscalía o Ministerio Público.

**PREGUNTA No. 10:** ¿Cuáles son las represiones que se imponen a quienes cometen delitos ambientales contra la Naturaleza?

**INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

La información recopilada en la entrevista aplicada a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, permite señalar que las represiones que se imponen a quienes cometen delitos ambientales contra la Naturaleza, no se encuentran tipificados en la legislación ecuatoriana, solo se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente.

**PREGUNTA No. 11:** ¿Cuáles serían los aspectos legales que se deberían considerar para reducir los índices de delitos ambientales contra la Naturaleza?

#### **INTERPRETACIÓN DE RESULTADOS:**

Según la información proporcionada por los los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, para reducir los índices de delitos ambientales contra la Naturaleza, se debería tipificar los delitos que atentan la subsistencia, preservación, restauración e integridad de la Pacha Mama.

### **4.3 CONTRASTACIÓN DE HIPÓTESIS**

La Hipótesis a ser contrastada durante el proceso investigativo, se le estructuró de la siguiente manera:

La falta de tipificación los delitos ambientales en contra de la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana es la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador, por lo que el Proyecto de Reforma a la Ley evitará que se siga vulnerando los derechos de la naturaleza.

En el Código Penal Ecuatoriano en el Capítulo X-A a partir del Art. 437-A hasta el Art. 437-K se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente; pero no se encuentran tipificados los delitos ambientales en contra de los Derechos de la Naturaleza, a pesar que mencionados derechos de manera general, se encuentran tipificados en el Art. 71 de la Constitución de la República del Ecuador. Bajo estos antecedentes, con la información obtenida en el trabajo de campo y con base en los fundamentos teóricos sobre los delitos ambientales, se puede señalar que la falta de tipificación los delitos ambientales en contra de la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana es la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza. Este supuesto se fundamenta en los siguientes resultados:

El 93% de las y los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de

Recursos Naturales no Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, y el 100% de los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, encuestados, afirman que los Derechos de la Naturaleza Si se encuentran tipificados en la legislación ecuatoriana

El 67% de las y los funcionarios públicos, y el 60% de administradores de justicia, indican que no es lo mismo delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza.

El 80% de los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza, y el 75% de Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, encuestados, señalan que los delitos ambientales contra la Naturaleza No se encuentran tipificados en la Legislación Ecuatoriana.

El 67% de las y los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales no Renovables, Ministerio de Salud Pública, y del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, afirman que el Estado SI comete delitos ambientales contra la Naturaleza

El 100% de las y los funcionarios públicos indican que la Sociedad SI comete delitos ambientales contra la Naturaleza.

El 53% de los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza encuestados, señalan que el Estado SI viola los Derechos de la Naturaleza.

Finalmente, el 93% de los funcionarios de las instituciones que protegen y defienden los Derechos de la Naturaleza encuestados, señalan la Sociedad SI viola los Derechos de la Naturaleza. Todos estos resultados e informaciones son aspectos que fundamentan para señalar empíricamente, que: La falta de tipificación los delitos ambientales en contra de la Naturaleza en la Legislación Ecuatoriana es la causa que origina que el Estado y la Sociedad violen los Derechos de la Naturaleza consagrados en la Constitución de la República del Ecuador, por lo que el Proyecto de Reforma a la Ley evitará que se siga vulnerando los derechos de la naturaleza; bajo estos fundamentos teóricos se llega a comprobar la Hipótesis planteada en el presente trabajo investigativo.

## CONCLUSIONES

- 1.- De acuerdo a la información proporcionada por las y a los funcionarios públicos de la Secretaria Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, de las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, se puede concluir señalando que, NO es lo mismo, delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza, porque los delitos ambientales contra el medio ambiente son directos, por ejemplo: la quema de un bosque, y los delitos ambientales son indirectos, por ejemplo, el derrame de petróleo por una fuga o rotura; en consecuencia en el Código Penal solo están tipificados los delitos contra el medio ambiente.
- 2.- Gracias al análisis jurídico y doctrinario se puede concluir señalando que la Constitución de la República en el Ecuador es la primera Norma Suprema en el mundo en reconocerle a la Naturaleza como sujeto de derechos, siendo sus derechos fundamentales el derecho a su restauración, a la regeneración, y a los procesos evolutivos; sin embargo en la Ley no se encuentra tipificados las sanciones o penas a quienes violen estos derechos de manera específica a quienes atenten con sus ciclos vitales, procesos evolutivos e inhabilitación de la tierra.
- 3.- En base a los resultados obtenidos en la presente investigación, se concluye señalando, que quien o quienes cometan un delito contra el ambiente pueden ser objeto de una sanción administrativa; cuando el daño ambiental vaya en contra de la propiedad o de la salud de las personas, puede ser objeto de una demanda civil; y, cuando delito ambiental constituya un peligro para la salud humana o degraden y contaminen el medio ambiente la responsabilidad es penal; sin embargo, los daños causados a la naturaleza, a la biodiversidad y/o al medio ambiente son difíciles de reparar, y casi en la mayoría de casos las indemnizaciones o compensaciones para la restauración o la descontaminación son insuficientes en relación al daño causado.
- 4.- El análisis de la norma y la información recopilada en la investigación de campo permiten concluir señalando que, la legitima activa para hacer prevalecer los derechos de la

Naturaleza ante un daño ambiental son las personas particulares y el Defensor del Pueblo; pero también, pueden ser legitimados pasivos en esta acción las autoridades públicas, y, los particulares, que hubieren violado o amenazado en forma activa o pasiva los derechos reconocidos por la Constitución; sin embargo, por lo que se ha podido observar y escuchar en los medios de comunicación, las políticas ambientales no se están aplicando de forma óptima y las medidas que supuestamente están encaminadas a cubrir eficazmente los daños ambientales son insuficientes.

- 5.- El análisis de las normas procesales permiten concluir señalando que, el procedimiento para denunciar una contravención o delito ambiental, es muy complejo, porque dicho caso, puede ir desde una simple denuncia, misma que se presenta ante el representante legal de la empresa y/o institución que está causando el daño ambiental hasta las Cortes Internacionales; de igual forma, la resolución de la causa, dura muchos años, como por ejemplo el caso Chevron Texaco suscitado en la amazonia ecuatoriana cuya proceso duro 19 años para dictaminar la sentencia; y/o el caso de la Empresa Molinos Champion S.A. Mochasa, producido el recinto La Victoria Alta, perteneciente al Cantón Cumandá, Provincia de Chimborazo; que se resolvió en 9 años.



## RECOMENDACIONES

- 1.- A las autoridades de la Universidad Central del Ecuador, de la Facultad de Jurisprudencia, Ciencias Políticas y Sociales, y en especial los directivo de la carrera de Derecho, se les recomienda revisar y analizar la propuesta que se presenta en el trabajo investigativo para que a posteriori sea presentada a la Asamblea Nacional Constituyente como una aporte de la Academia para alcanzar una Justicia más eficiente y eficaz, tal como se señala en el Plan Nacional para el Buen Vivir.
- 2.- A las autoridades de los Ministerios: del Interior, de Defensa, de Justicia, Derechos Humanos y Cultos, de Relaciones Exteriores Comercio e Integración; a la Escuela Judicial y a los directivos de la cerera de Derecho se les recomienda realizar conferencias, foros, seminarios donde se difundan los Derechos de la Naturaleza y se den a conocer que la Constitución de la República en el Ecuador es la primera Norma Suprema en el mundo en reconocerle a la Naturaleza como sujeto de derechos, siendo sus derechos fundamentales el derecho a su restauración, a la regeneración, y a los procesos evolutivos, para que sirva de modelo a aplicar en los Estados del mundo, y de este modo a través de esta estrategia evitar la violación a los Derechos de la Naturaleza y reducir los índices de contaminación ambiental.
- 3.- A las personas naturales y jurídicas, publicas y privadas se les recomienda revisar la legislación ecuatoriana, en especial aquella que protege los derechos de la Naturaleza y del medio ambiente para evitar ser objeto de una sanción administrativa; demanda civil; o denuncia penal.
- 4.- A la ciudadanía en general y de manera particular a la Defensoría del Pueblo, a las autoridades públicas, y privadas se les recomienda ejercer el derecho y la obligación de denunciar y combatir los delitos que hubieren violado o amenazado en forma activa o pasiva los derechos de la Naturaleza reconocidos por la Constitución.
- 5.- A las personas que están involucradas de una u otra manera en la defensa de los derechos constitucionales de la Naturaleza, a los Jueces Garantistas de los Derechos Constitucionales,

a los Asambleístas de la República del Ecuador, se les recomienda crear una estrategia jurídica que permita que el proceso legal para resolver un delito ambiental y/o la violación o amenaza de violación a los derechos de la Naturaleza sea ágil, rápido, eficiente y eficaz.

## CAPÍTULO V

### 5. PROPUESTA

#### 5.1 JUSTIFICACIÓN

El Art. 71 de la Constitución de la República del Ecuador, señala:

*La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos (Constitución de la República del Ecuador, 2008).*

En el Art. 72 del mismo cuerpo legal dice: “*La naturaleza tiene derecho a la restauración*”. Por otra parte, en el Código Penal Ecuatoriano, en el Capítulo X-A a partir del Art. 437-A hasta el Art. 437-K se encuentran tipificados los delitos contra el medio ambiente, que según, informaciones proporcionada por las y los funcionarios públicos de la Secretaría Nacional de Gestión de Riesgos, Ministerio de Coordinación de los Sectores Estratégicos, Ministerio del Ambiente, Ministerio de Recursos Naturales No Renovables, Ministerio de Salud Pública, del Instituto para el Ecodesarrollo Regional Amazónico, de las y a los Jueces de Garantías Penales, Civiles, Fiscales y Defensor del Pueblo, no es lo mismo, delitos contra el medio ambiente que delitos ambientales contra la Naturaleza; en consecuencia en el Código Penal solo están tipificados los delitos contra el medio ambiente, razón por la cual los derechos de la Naturaleza están siendo vulnerados por la sociedad civil y el Estado, porque de acuerdo a la norma, nadie puede ser sancionado por un delito que al momento de cometerlo no estuvo tipificado en la Ley, violándose de esta manera la seguridad jurídica de los Derechos de la pacha Mama. Bajo este contexto, y en consideración que toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza; que el Estado incentivará a las personas naturales y jurídicas, y a los colectivos, para que protejan la naturaleza; y, que las y los ecuatorianos tenemos el derecho de presentar proyectos de iniciativa popular normativa, el **PROYECTO DE LEY DE REFORMA AL CÓDIGO PENAL Y PROCEDIMIENTO PENAL**, se justifica.

## **5.2 OBJETIVOS**

### **5.2.1 Objetivo General**

- Elaborar un Proyecto de Ley de Reforma al Código Penal, que evite la amenaza y/o vulneración, y penalice la violación a los Derechos de la Naturaleza.

### **5.2.2 Objetivos Específicos**

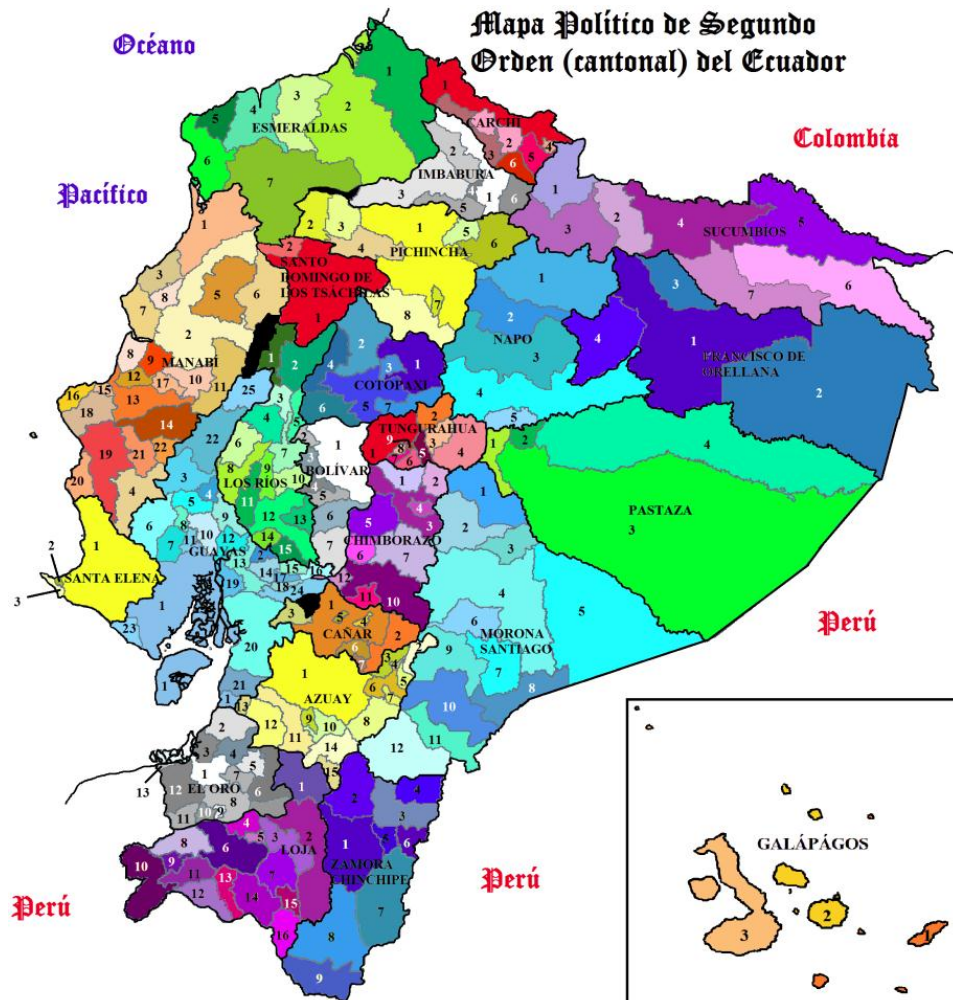
- Contribuir a lograr alcanzar el sumak kawsay.
- Evitar la amenaza y vulneración de los Derechos de la Naturaleza.
- Penalizar la violación de los Derechos de la Naturaleza

## **5.3 UBICACIÓN SECTORIAL Y FÍSICA**

El contexto geográfico y/o ubicación donde se ejecutará la presente propuesta es en la Legislación de la República del Ecuador, exactamente en la Código Penal después del Capítulo X-A que hace alusión los delitos contra el medio ambiente, agréguese el Capítulo XB que diga: Delitos contra los Derechos de la Naturaleza

## 5.4 MAPA

Gráfico 16. Mapa



## 5.5 BENEFICIARIOS

### 5.5.1 Beneficiarios Directos

Los beneficiarios directos de la presente propuesta serán la Pacha Mama, el ecosistema, la flora y la fauna, los mares, los ríos, los lagos, los bosques, el entorno natural.

### **5.5.2 Beneficiarios Indirectos**

Los beneficiarios indirectos de Proyecto de Ley de Reforma al Código Penal, serán todas las especies vivientes que habitan en el Ecuador.

## **5.6 FACTIBILIDAD**

### **5.6.1 Factibilidad Interna**

Mediante la promulgación de las Reformas al Código Penal, se van a remediar casos de vulneración de Derechos de la Naturaleza, que por falta de una normativa están siendo violados por personas naturales y jurídicas, nacionales y extranjeras, públicas y privadas, que a su vez violan el derecho de las y los ecuatorianos, de las extranjeras y extranjeros legalmente radicados en nuestro país, a vivir en un ambiente sano ecológicamente equilibrado, libre de contaminación; a vivir en un ambiente de paz en armonía con la Naturaleza.

### **5.6.2 Factibilidad Externa**

Existe factibilidad externa para presentar la propuesta, puesto que en el Art. 61 numeral 3 de la Constitución de la República del Ecuador permite a las y a los ecuatorianos a presentar proyectos de iniciativa popular normativa.

## **5.7 DESCRIPCIÓN DE LA PROPUESTA**



**REPÚBLICA DEL ECUADOR  
ASAMBLEA NACIONAL**

### **PROYECTO DE LEY DE REFORMA AL CÓDIGO PENAL**

**PROPONENTE:** Tannya del Rocío Aldaz Vallejo

**EXTRACTO:** Los delitos contra el medio ambiente se encuentran tipificados en el Título V, Capítulo XA del Código Penal Ecuatoriano; mientras que los Derechos de la Naturaleza se encuentran estipulados en el Art. 71 de la Constitución de la República del Ecuador. Los delitos contra el medio ambiente no son los mismos delitos que la sociedad y el Estado comete en contra de los Derechos de la Naturaleza, porque los delitos contra el medio ambiente son directos, por ejemplo: la quema de un bosque, y los delitos contra los derechos de la Naturaleza son indirectos, por ejemplo, el derrame de petróleo por una fuga o rotura; en consecuencia en el Código Penal solo están tipificados los delitos contra el medio ambiente, mas no los delitos contra los derechos de la Naturaleza.



**REPÚBLICA DEL ECUADOR**  
**ASAMBLEA NACIONAL**

**CONSIDERANDO**

Que, el Art.71 de la Constitución de la República del Ecuador señala: La naturaleza o Pacha Mama, donde se reproduce y realiza la vida, tiene derecho a que se respete integralmente su existencia y el mantenimiento y regeneración de sus ciclos vitales, estructura, funciones y procesos evolutivos.

Que, en el Art.83 numeral 6 dice: Son deberes y responsabilidades de las ecuatorianas y los ecuatorianos. Respetar los derechos de la naturaleza, preservar un ambiente sano y utilizar los recursos naturales de modo racional, sustentable y sostenible.

Que, el Art.276 numeral 4 expresa: El régimen de desarrollo tendrá los siguientes objetivos: Recuperar y conservar la naturaleza y mantener un ambiente sano y sustentable que garantice a las personas y colectividades el acceso equitativo, permanente y de calidad al agua, aire y suelo, y a los beneficios de los recursos del subsuelo y del patrimonio natural.

Que, el objeto del Derecho Ambiental es el conservar, prevenir y preservar el medio ambiente y lograr un equilibrio ecológico

Que, no es lo mismo, delitos contra el medio ambiente que delitos contra los Derechos de la Naturaleza.

Que, toda persona, comunidad, pueblo o nacionalidad podrá exigir a la autoridad pública el cumplimiento de los derechos de la naturaleza.



Que, las personas naturales y jurídicas, y a los colectivos tenemos la obligación de proteger la naturaleza, y promover el respeto a todos los elementos que forman un ecosistema.

Que, el Art. 61 ordinal 3 señala: Las ecuatorianas y ecuatorianos gozan de los siguientes derechos: Presentar proyectos de iniciativa popular normativa.

En uso de sus atribuciones expide la siguiente

## **LEY REFORMATORIA AL CÓDIGO PENAL**

**a.- REFORMA AL CÓDIGO PENAL.** (Código Penal, 2010).

Agregase a continuación del Capítulo X-A que hace alusión los delitos contra el medio ambiente, un Capítulo que exprese lo siguiente:

Capítulo XB: De los Delitos contra los Derechos de la Naturaleza

**Art. Vulneración de Derechos.-** El que vulnerare los Derechos de la Naturaleza, cuyo acto causare o pudiere causar perjuicio o alteraciones a la existencia, estructura, funciones y procesos evolutivos de la Naturaleza, será reprimido con prisión de cinco a siete años.

**Art. Caso de desechos tóxicos.-** Quien, fuera de los casos permitidos por la ley, produzca, introduzca, deposite, o use desechos tóxicos peligrosos, sustancias radioactivas, u otras similares que por sus características constituyan peligro para la existencia, estructura, funciones y procesos evolutivos de la Naturaleza, serán sancionados con prisión de tres a cinco años.

**Art. Residuos contaminantes.-** Quien vierta residuos de cualquier naturaleza, causare o pudiere causar perjuicio o alteraciones a la existencia, estructura, funciones y procesos evolutivos de la Naturaleza, será reprimido con prisión de cinco a siete años.

**Art. Casos calificados.-**

La pena será de cinco años de prisión, cuando:

- a) Cuando el acto u omisión vulnere los Derecho de subsistencia de la Naturaleza.
- b) Cuando el acto u omisión atente con la preservación de la Naturaleza.
- c) Cuando el acto u omisión este en contra de la protección de la Naturaleza.
- d) Cuando el acto u omisión obstaculicé la restauración de la Naturaleza.
- e) Cuando el acto u omisión restrinja los Derecho de la Naturaleza.
- f) Cuando el acto u omisión atente en contra de la integridad de la Naturaleza.
- g) Cuando el acto u omisión cause consecuencias ambientales nocivas contra la Naturaleza

**Art. Casos de extinción.-** Cuando el acto u omisión conduzca a la extinción de especies, la destrucción de ecosistemas o la alteración permanente de los ciclos naturales, será reprimido con prisión de siete años.

**Art. Casos de organismos y material orgánico e inorgánico.-** Quien introduzca organismos y material orgánico e inorgánico que puedan alterar de manera definitiva la existencia de la Naturaleza, será reprimido con prisión de siete años.

**Art. Casos graves.-** En los casos de impacto ambiental grave o permanente, que exterminen la vida de la Naturaleza, será reprimido con prisión de diez años.

*“Estas normas entrarán en vigencia a partir de su promulgación en el Registro Oficial”.*

Dado en la ciudad de San Francisco de Quito, Distrito Metropolitano, en la Sala del Plenario de las Comisiones Legislativas de la Asamblea Nacional Constituyente, a los 30 días del mes de noviembre del dos mil trece.

**f. El Presidente**

**f. El Secretario**

## BIBLIOGRAFÍA

- Aguilar Rojas, G. (2009). *Derecho Ambiental en Centroamérica. Tomo I.* Alemania.
- Cabanellas de Torres, G. (2005). *Diccionario Jurídico Elemental. Edición Actualizada, Corregida y Aumentada por Guillermo Cabanellas de las Cuevas.* Buenos aires-Argentina: Editorial Heliasta.
- Código Civil.* (2013). Quito - Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Código Orgánico de Organización Territorial, Autonomía y Descentralización.* (2010). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Código Penal.* (2010). Quito - Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Constitución de la República del Ecuador.* (2008). Quito - Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Constitución Nacional de la República de Argentina.* (2005).
- Constitución Política de la República de Chile-Actualizada hasta la Ley 20.050 de 2005.* (2005).
- Constitución Política de la República de Colombia-Actualizada hasta el Decreto 2576 del 27 de Julio de 2005.* (2005).
- Convención sobre la Protección del Patrimonio Mundial Cultural y Natural.* (1992).
- Díez Picazo, L., & Gullón, A. (1989). *Sistema de Derecho Civil, vol. II.* Editorial Tecnos.
- Fernández Sessarego, C. (s.f.). *Libertad, Constitución y Derecho Humanos.* Madrid-España: Editorial San Marcos.
- Fundación de Defensa Ecológica. (2010). *Procesos y sanciones en casos de infracciones ambientales.* Quito- Ecuador.
- Goldstein, M. (2010). *Diccionario Jurídico. Consultor magno.* Buenos Aires Argentina: Editorial Circulo.
- González, R. (2001). *Recomendaciones para la caracterización del daño ambiental.* Costa Rica: Editorial Investigaciones Jurídicas S.A.

- Gudynas, E. (2009). *El Mandato Ecológico. Derechos de la Naturaleza y líticas Ambientales en la nueva Constitución*. Ediciones Abya Yala.
- Ley de Minería*. (2010). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Ley de Gestión Aambiental*. (2008). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Ley de Prevención y Control de la Contaminación Ambiental que emana de las fábricas e industrias*. (2004). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Ley Forestal y de Conservación de Areas Naturales y Vida Silvestre*. (2004). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Ley Orgánica de Garantías Jurisdiccionales y Control Constitucional*. (2010). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Ley Orgánica de Salud*. (2011). Quito-Ecuador: Corporación de Estudios y Publicaciones.
- Marrero, L. (1968). *La Tierra y sus Recursos. 13° Edición*. Caracas – Venezuela.: Editorial Cultural Venezolana.
- Martínez, S. (2004). *Guía Práctica para el estudio del Derecho Ambiental*. Madrid - España: Editorial Dikynson, S.L.
- Narváez Quiñones, I. (2004). *Derecho Ambiental y Sociología Ambiental. Editora Jurídica Cevallos*. Quito, Ecuador.
- Ossorio, M. (1998). *Diccionario de Ciencias Jurídicas, Políticas y Sociales*. Madrid – España: Editorial Heliasta.
- Potes, V. (2010). *La Justicia Ambiental: derechos, deberes y acciones disponibles*. Quito, Ecuador: Centro Ecuatoriano de Derecho ambiental.
- Santos, J. (1963). *Derecho de los daños*. Madrid-España: Editorial Revista de Derecho Privado.
- V Congreso de Derecho Ambiental Español. (2004). *El daño ecológico*. Pamplona - España.
- Zaffaroni, E. R. (1999). *Manual de derecho penal: Parte general*. Argentina: Editorial Ediar.
- Zeledón Zeledón, R. (1998). *Código Ambiental*. San José de Costa Rica: Editorial Porvenir, Primera Edición.

## NOTAS

---

<sup>1</sup> *Son los que se desarrollan en la naturaleza de manera espontánea o natural sin la intervención del ser humano; se forman con el paso del tiempo y tienen características particulares de clima, suelo y cantidad de lluvia.*

<sup>2</sup> *Los seres vivos son los que tienen vida. Ello significa que realizan una serie de actividades que les permiten vivir y adaptarse al medio.*

<sup>3</sup> *Son seres que no tienen vida por tanto no nacen, no crecen, no se reproducen, no mueren.*

<sup>4</sup> *Los recursos renovables son aquellos que se regeneran con bastante rapidez: madera, peces, etc.,*

<sup>5</sup> *Los recursos no renovables son aquellos cuya velocidad de regeneración es nula o casi, para la percepción humana. Se llama recursos no renovables a todos aquellos que han precisado de millones de años para llegar a formarse: los minerales, por ejemplo, son recursos naturales no renovables.*

<sup>6</sup> Vernier, Jacques. (1998). *El medio ambiente*. p. 123.

<sup>7</sup> <http://es.answers.yahoo.com>

<sup>8</sup> Canosa Usera, Raúl. (2004). *Constitución y Medio Ambiente*. p. 138.

<sup>9</sup> Sánchez Zuraty, Manuel. (2008). *Diccionario Básico de Derecho*. p. 112.

<sup>10</sup> Cabanellas de Torres, Guillermo. (2005). *Diccionario Jurídico Elemental*, p. 105.

<sup>11</sup> Ramalho S., Rubens (1996). *Tratamiento de aguas residuales*, p. 10.

<sup>12</sup> Canosa Usera, Raúl. (2004). *Constitución y Medio Ambiente*. p. 165.

<sup>13</sup> Cabanellas Guillermo, *Diccionario Jurídico Elemental*. (2005). Pág. 164

<sup>14</sup> Cabanellas Guillermo, *Diccionario Jurídico Elemental*. (2005). Pág. 202